



# **UNIVERSIDAD DE CUENCA**

**Facultad de Jurisprudencia, Ciencias Políticas y Sociales**

**Maestría en Género y Desarrollo**

**La protección del derecho a la igualdad de las mujeres: análisis de las sentencias  
emitidas por la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia del Ecuador  
(2012-2016)**

Trabajo de titulación previo a la  
obtención del título de Magíster en  
Género y Desarrollo

**Autora:**

Dra. Martha del Rocío Guevara Baculima

C.I. 0102775624

marthaguevarab@gmail.com

**Directora:**

Dra. Sandra Catalina Peña Guillén, Ph.D, Ms.

C.I. 0102603446

Cuenca-Ecuador

04/03/2020

## Resumen

La igualdad es un derecho fundamental y es inherente a su condición humana; actualmente es considerado como un derecho humano. Este ha sido anhelado por el ser humano, especialmente, por aquellas personas y grupos sociales marginados. El derecho a la igualdad ha sido objeto de análisis, cambios y reformas en su conceptualización, ámbito de aplicación y de protección. Por este motivo, en este estudio se abordan sus avances y su evolución en Ecuador, principalmente, en el Derecho de familia, en donde se muestran los mayores retos para ser garantizado de una forma efectiva en la vida de las mujeres.

El análisis de la igualdad permite conocer las formas de discriminación y marginación de las mujeres en varios ámbitos. En este sentido, se analiza la desigualdad de las mujeres en la reproducción, en el cuidado de la familia y en el matrimonio. En estos espacios considerados como exclusivos de las mujeres, se originaron la opresión, marginación, y violencia, impuestas por el patriarcado.

A partir de los presupuestos doctrinales y normativos, este trabajo estudia las sentencias emitidas en los años: 2014, 2015 y 2016 por la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia, con el fin de determinar si las mismas se dictaron con un enfoque de género y si garantizan el derecho a la igualdad de las mujeres.

Las técnicas seguidas se basan en un estudio legal, doctrinario y jurisprudencial. El análisis jurisprudencial sigue la metodología del estudio de casos o casuística, y se emplea el método cualitativo y deductivo con fines probatorios.

**Palabras clave:** Derecho a la igualdad. Género. Sala de familia de la Corte Nacional de Justicia. Estereotipos de género. Concepciones de género. Interpretación jurídica.

## Abstract

The right to equality is a fundamental one of the human condition, it has always been within the desires of people, especially those people and social marginalized groups. It has been a reason for analysis, changes and reforms in its conceptualization, scope of application and protection, so this study tries to address its progress in history, how it has developed in Ecuador particularly in family law, where it shows the great difficulties we have had and has this right to materialize in the lives of women.

It is this human right, which allows us to establish how women have been discriminated against and marginalized in the social, political, economic, and development fields. The study analyzes the inequality of women in the space where they are responsible for reproduction and care, such as family and marriage, which is considered private and exclusive of them and which has proved to be the source of oppression, marginalization, violence that has imposed the patriarchy for its domination and limit its access to other areas.

The techniques are based on legal, doctrinal, jurisprudential study to determine how the right to equality of women is guaranteed. In the case of the jurisprudential study (case studies-casuistic investigation with qualitative and deductive probative principle), the 22 sentences issued in the years were analyzed: 2014, 2015 and 2016 by the Family Court of the National Court of Justice. With this, it is considered that complete information was obtained regarding the right to equality and the gender approach; which gives reliability to this research.

**Key Words:** Right to equality, gender, Family Court Room of the National Court, Gender stereotypes, gender conceptions

## Índice General.

Resumen .....	2
Abstract .....	3
Índice de tablas.....	7
Índice de gráficos. ....	8
Agradecimiento .....	11
Dedicatoria .....	12
Siglas y abreviaturas .....	13
Capítulo I .....	14
Cuestiones preliminares .....	14
Introducción .....	14
Justificación.....	17
Objetivos .....	17
Objetivo General. ....	17
Objetivos Específicos.....	18
Diseño metodológico .....	18
Marco metodológico inicial .....	18
Giro metodológico .....	18
Discusión metodológica .....	18
Pasos metodológicos dentro del proceso investigativo.....	21
Capítulo II .....	24
Estudio dogmático y normativo: Género y derecho a la igualdad .....	24
Introducción: algunos apuntes sobre igualdad y género .....	24
2.1.1. Fundamentos para la desigualdad entre hombres y mujeres y las declaraciones como mecanismos para combatirlos.....	26
2.1.2. Hacia una definición de género.....	29
2.1.3. Sistema patriarcal o el patriarcado .....	31
2.2 La situación de las mujeres dentro del desarrollo del Derecho .....	33
2.2.1. El Derecho y sus teorías: apuntes generales .....	33
2.2.2. El Derecho Romano y las instituciones que atañen a los derechos de las mujeres. ....	35
2.2.3. Teorías del Derecho y su injerencia en el desarrollo de los estudios de género.....	36
2.3 Género y derecho a la igualdad en el ordenamiento jurídico nacional e internacional.....	40
2.3.1. Concepto de derecho a la igualdad.....	40
2.3.2. Género y derecho a igualdad en la Constitución de la República (2008)44	

2.3.3. Género y derecho a la igualdad en los convenios internacionales y su repercusión en la legislación ecuatoriana.....	48
2.4. El derecho a la igualdad desde la visión de género.....	50
2. 5. La neutralidad del Derecho frente al derecho de igualdad de las mujeres.....	53
Capítulo III.....	55
Estudio dogmático y normativo: mecanismos y retos para la tutela del derecho a la igualdad .....	55
3.1. El derecho a la igualdad como baluarte social y la injerencia del Derecho .....	55
3.2. Factores negativos para la tutela efectiva del derecho a la igualdad.....	57
3.2.1. Los estereotipos de género y el derecho de igualdad .....	57
3.2.2. La opresión.....	58
3.3. La desigualdad como consecuencia de la opresión y las acciones desde el Derecho para erradicarla .....	65
3.3.1. El Derecho frente a las opresiones y la desigualdad .....	67
3.3.2. La capacitación de los operadores judiciales: un escollo para el derecho a la igualdad.....	69
3.4. El desarrollo del derecho a la igualdad en Ecuador .....	70
3.4.1. Época Virreinal y Republicana .....	70
3.4.2. El avance en materia de derechos en las décadas de los 70 y los 80 (S. XX).....	73
3.4.3. Las reformas en la administración de justicia y en el ordenamiento jurídico en el S. XXI .....	77
3.5. Las juezas y jueces frente al ordenamiento actual y su papel con relación a la tutela efectiva del derecho a la igualdad .....	79
CAPÍTULO IV.....	83
Enfoque de género y derecho a la igualdad en las sentencias judiciales de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia del Azuay .....	83
4.1. Mandatos constitucionales concernientes a la administración de justicia ..	83
4.2. Métodos interpretativos empleados en las decisiones judiciales .....	84
4.2.1. La incidencia de los métodos interpretativos en la tutela judicial efectiva .....	86
4.2.2 Métodos de interpretación jurídica con perspectiva de género .....	89
4.3. La interpretación jurídica con perspectiva de género en Ecuador .....	92
4.3. Resultados obtenidos del análisis jurisprudencial.....	94
4.3.1. Resoluciones que involucren el derecho a la igualdad de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia.....	94
4.4. Análisis descriptivo de los resultados .....	95
Conclusiones .....	133



Recomendaciones.....	137
3. BIBLIOGRAFÍA .....	139
Bibliografía .....	139
Apéndices.....	144
Apéndice A: Modelo de ficha para el estudio de sentencias.....	144
Apéndice B: Base de datos.....	147
Apéndice C: Cuadro general de datos provenientes de las sentencias de la Sala de Familia de la Corte Nacional (2012-2016) relacionadas al derecho a la igualdad .....	180



## Índice de tablas.

Tabla 1. SSFCNJ 064/2012.....	95
Tabla 2. SSFCNJ 063/2012.....	97
Tabla 3. SSFCNJ 140/2012.....	99
Tabla 4. SSFCNJ 253/2012.....	101
Tabla 5. SSFCNJ 0206/2012.....	103
Tabla 6. SSFCNJ 0245/2012.....	104
Tabla 7. SSFCNJ 0258-2010 .....	106
Tabla 8. SSFCNJ 0111-2010 .....	107
Tabla 9. SSFCNJ 01682012.....	109
Tabla 10. SSFCNJ 0235/2012.....	111
Tabla 11. SSFCNJ 0136/2012.....	112
Tabla 12. SSFCNJ 083/2013.....	114
Tabla 13. SSFCNJ 0208/2013.....	115
Tabla 14. SSFCNJ 028/2014.....	117
Tabla 15. SSFCNJ 204/2013.....	118
Tabla 16. SSFCNJ 203/2015.....	120
Tabla 17. SSFCNJ 0037/2015.....	121
Tabla 18. SSFCNJ 0247/2014.....	123
Tabla 19. SSFCNJ 0255/2014.....	124
Tabla 20. SSFCNJ 0133/2015.....	126
Tabla 21. SSFCNJ 0171/2016.....	127
Tabla 22. SSFCNJ 0133/2015.....	129

## Índice de gráficos.

Gráfico 1. Actitud hostil-violencia como causa de la desigualdad de la mujer en el matrimonio .....	96
Gráfico 2. Situación económica de la mujer luego del divorcio .....	98
Gráfico 3. Unión de hecho, derecho de igualdad .....	100
Gráfico 4. Ejercicio de la tutela y patria potestad de madres migrantes. ....	101
Gráfico 5. Función de la familia y rol de la mujer .....	103
Gráfico 6. Divorcio por violencia, igualdad.....	105
Gráfico 7. Derechos en el matrimonio. ....	106
Gráfico 8. Protección económica a la mujer en situación de pobreza .....	108
Gráfico 9. Violencia. Injurias graves y el derecho de igualdad. ....	110
Gráfico 10. Divorcio por actitud Hostil y derecho de igualdad. ....	111
Gráfico 11. Madres solteras y el derecho a la identidad de sus hijos.....	113
Gráfico 12. Reconocimiento voluntario de hijos de madres solteras y el derecho a la igualdad. ....	114
Gráfico 13. Divorcio por falta de armonía, relación con el derecho a la igualdad de los cónyuges. ....	116
Gráfico 14. Reconocimiento voluntario de hijo de madre soltera .....	117
Gráfico 15. Divorcio por injurias graves, derecho a la igualdad. ....	119
Gráfico 16. Divorcio injurias graves, actitud hostil y derecho a la igualdad. ....	120
Gráfico 17. Divorcio y derecho de igualdad .....	122
Gráfico 18. Divorcio por abandono, derecho a la igualdad personal y económica. ....	123
Gráfico 19. Injurias graves, actitud hostil y derecho de igualdad.....	125
Gráfico 20. Alimentos congruos y derecho de igualdad. ....	126
Gráfico 21. Divorcio, violencia, desigualdad en el matrimonio .....	128
Gráfico 22. Igualdad patrimonial .....	130
Gráfico 23. Procesos analizados .....	131





### Cláusula de licencia y autorización para publicación en el Repositorio Institucional

Martha del Rocío Guevara Baculima en calidad de autora y titular de los derechos morales y patrimoniales del trabajo de titulación “La protección del derecho a la igualdad de las mujeres: análisis de las sentencias emitidas por la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia del Ecuador (2012-2016)”, de conformidad con el artículo 114 del Código Orgánico de la Economía Social de los Conocimientos, Creatividad e Innovación reconozco a favor de la Universidad de Cuenca la licencia gratuita e intransferible para el uso no comercial de la obra, con fines estrictamente académicos.

Del mismo modo, autorizo a la Universidad de Cuenca para que realice la publicación de este trabajo de titulación en el repositorio institucional de conformidad con el artículo 144 de la Ley Orgánica de Educación Superior.

Cuenca, 5 de marzo de 2020

  
Martha del Rocío Guevara Baculima  
CI. 0102775624



### Cláusula de Propiedad Intelectual

---

Martha del Rocío Guevara Baculima autora del trabajo de titulación “La protección del derecho a la igualdad de las mujeres: análisis de las sentencias emitidas por la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia del Ecuador (2012-2016)”, certifico que todos los comentarios, ideas y contenido expuestos en esta investigación, son de absoluta responsabilidad de su autora.

Cuenca, 5 de marzo de 2020



Martha del Rocío Guevara Baculima

CI. 0102775624

## **Agradecimiento**

Expreso mi sincera gratitud a la Universidad de Cuenca, por permitirme ampliar mis conocimientos y obtener este grado académico muy relevante para mi vida profesional.

A todos las catedráticas y catedráticos que, durante estos dos años, sin escatimar esfuerzo alguno, me impartieron con generosidad sus valiosos conocimientos y experiencias en el campo del Género, Derecho e igualdad.

A las autoridades de la Facultad, así como al Departamento de Postgrados en donde nosotros nos formamos, y de manera especial a mi directora de tesis, Dra. Catalina Peña Guillén Ph.D, por haber asumido con absoluta responsabilidad y dedicación la dirección de este trabajo, y colaborar con su orientación y conocimientos para que el estudio se realizara en la mejor forma posible.

A mi hijo David, por haber colaborado activamente a través de su cuidado, y por su interés por conocer conceptos y la perspectiva de género como cuestiones necesarias para la convivencia en un ambiente de paz y respeto a los derechos personales y de las demás personas.



### **Dedicatoria**

A aquellas mujeres cuya voz no se escucha, por no pertenecer a grupos y sectores que manejan alguna forma de poder.

A David.

## **Siglas y abreviaturas**

### **Siglas**

CEDAW: La Convención sobre la Eliminación de toda forma de Discriminación contra la Mujer (siglas en inglés)

CJ: Consejo de la Judicatura

INEC: Instituto Ecuatoriano de Estadísticas y Censos

RAE: Real Academia de la Lengua Española

SSFCNJ: Sentencia de la Sala Familia de la Corte Nacional de Justicia

### **Abreviaturas**

art: artículo

arts: artículos

núm.: número

num.: numeral

inc.: inciso

p.: página

pp.: páginas

s.a: sin autor

s.f: sin fecha

trad.: traducción

## **Capítulo I**

### **Cuestiones preliminares**

#### **Introducción**

El derecho a la igualdad se ha visto fortalecido en la Constitución del 2008. La forma de protección permite que sea considerado como un derecho humano sustancial. Por ende, debe ser protegido tanto en el espacio privado como en el público, bien sea de corte individual o colectivo, y en atención a la condición de género, social, racial y cultural.

El Estado es el mayor garante en lo referente a la protección de derechos, para lo cual cuenta con sus instituciones y sus funciones, como es la función judicial. No obstante, históricamente en Ecuador, la administración de justicia contiene el carácter de neutral, es decir, se aplica de forma igualitaria a todas las personas sin tener consideración de las condiciones particulares de las mismas, como: el género, la situación social y la económica, entre otras. Lamentablemente, estas situaciones especiales colocan a unas personas en un estado de desigualdad frente a otras. Por consiguiente, la perspectiva de una justicia neutral oculta la desigualdad histórica en la que se encuentran particularmente las mujeres, hecho que debe cambiar en atención al cumplimiento de las normas constitucionales.

Si bien la legislación ecuatoriana garantiza la no discriminación por razones de sexo y género; esto implica que el derecho a la igualdad sea analizado y aplicado desde un enfoque de género. Desde 2008, año en el cual entra en vigencia la Constitución, hasta la actualidad, tanto la legislación como el sistema de justicia deberían haberse adecuado con el fin de cumplir con los mandatos constitucionales. En consecuencia, en la solución de las causas se iría, sin duda, más allá de garantizar la igualdad formal, dando paso a garantizar la igualdad material o real, es decir, a la garantía de una igualdad efectiva. Para ello, las

juezas y los jueces están obligados a efectuar juicios de valor sobre las condiciones de desigualdad y aplicar, de ser necesario, medidas como acciones afirmativas con el fin de que este derecho se concrete en la vida de las mujeres. Estas acciones tienen como finalidad reducir o eliminar las prácticas discriminatorias en contra de sectores históricamente excluidos como son las mujeres (Begné, 2011).

Ahora bien, frente a lo expuesto, cabe formular la siguiente pregunta como línea de investigación:

¿Cómo se interpreta el derecho a la igualdad de las mujeres en las decisiones judiciales de la Sala de la Familia de la Corte Nacional de Justicia para garantizar su protección, dentro de ello cómo inciden las concepciones y estereotipos de género en la interpretación de la norma?

Con el fin de responder a esta pregunta, se propone un estudio que analice si los funcionarios judiciales, en este caso, las juezas y los jueces están protegiendo el derecho a la igualdad de las mujeres con perspectiva de género. De su actuación dependerá que el Ecuador, como Estado constitucional de derechos y justicia, cumpla o no con la garantía y protección de este derecho. Sin duda, no es un tema fácil, debido a que la actual concepción y estructura del Estado ecuatoriano exige un cambio en la visión y en la aplicación de la justicia, con el fin de alcanzar una tutela efectiva de los derechos de las mujeres, y la superación de perspectivas patriarcales.

Si se tiene en cuenta que, como indica Iris Marion Young, una democratización de las instituciones, no está únicamente entendida como la distribución del poder, sino como una reorganización de las reglas para la toma de decisiones (Palacio Ricondo, 2011). En este sentido, esta investigación se centra en el análisis de las sentencias judiciales, con el fin de saber si en estas se tiene en cuenta la perspectiva de género como una nueva forma de interpretación y, por ende, los

resultados permiten establecer si se han producido los avances esperados en el área de administración de justicia para proteger el derecho a la igualdad, a pesar, de la actual concepción del Estado ecuatoriano, como se mencionó.

Dentro de los procesos judiciales que confrontan los derechos de las mujeres, con los derechos de los hombres, existe una gran dificultad para determinar si se producen decisiones justas en las que se sopesen las desigualdades históricas de la sociedad por condición de género, en vista de que estas han favorecido la presencia de una cultura de discriminación sistemática dirigida en contra determinados grupos sociales, entre ellos: las mujeres (Palacio Ricondo, 2011) Por ello, las garantías establecidas en la Constitución de la República exigen la puesta en práctica de una justicia diferente con enfoque de género lo que implica el cuestionamiento de las bases en las que se sustenta el Derecho —obligación ineludible que se origina en la necesidad de limitar todo ejercicio de poder y de autoridad— (I. Agatón Santander, 2013).

El presente trabajo, por razones de estructura discutidas entre alumno y director, se ha considerado dividir el texto de la siguiente manera:

En el Capítulo I se incluye: la introducción, la justificación del tema, objetivos y el diseño metodológico.

En el Capítulo II se hace un estudio dogmático y normativo sobre Género, derecho a la igualdad y Derecho, como también el desarrollo histórico jurídico de la problemática de las mujeres en torno al derecho a la igualdad, por lo que se tiene en cuenta al derecho como mecanismo de dominación, pero sobre todo como instrumento para exigir y reconocer los derechos a las mujeres.

En el Capítulo III se hace un estudio dogmático y normativo sobre los retos que enfrenta el derecho a la igualdad.

En el Capítulo IV, se parte de un estudio doctrinal y normativo de los métodos de interpretación jurídica. Posteriormente, se efectúa un estudio de los resultados obtenidos de la investigación casuística. En este sentido, contiene el análisis de los datos obtenidos de las sentencias de la Sala de Familia de la Corte Nacional y si



en ellas se protege el derecho a la igualdad con perspectiva de género, como también, de hacerlo, se examina si mantienen estereotipos de género como forma de discriminación a las mujeres, por lo que se toma en cuenta los hechos de proposición de las demandas de los cuales se dilucida si la mujer como accionante o demandada evidencia situaciones de discriminación, indefensión, dominación, dependencia con relación al hombre con el cual litiga. Por otra parte, en el análisis, base legal, motivación realizada por las Juezas y Jueces, se observa si en la aplicación de la normativa específica de protección a los derechos de las mujeres, se valora su situación social y familia, así como del lenguaje que se ha utilizado por parte del hombre en la demanda, contestación y actuación probatoria.

### **Justificación**

Si bien, existen investigaciones en torno al derecho a la igualdad; sin embargo, en el caso de Ecuador, la mayoría son anteriores a la Constitución de 2008. Además, no se cuenta con datos actuales de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia que permitan establecer cuáles son los avances en la protección y garantía del derecho a la igualdad. Tampoco se ha realizado un análisis de las sentencias emitidas por la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia que involucren el derecho de igualdad formal y material con enfoque de género. Es importante también, conocer si a través de las concepciones y estereotipos de género aplicados en la Sala de Familia se está protegiendo este derecho de las mujeres. El ámbito de estudio se extiende desde el año 2012 al 2016.

### **Objetivos**

#### **Objetivo General.**

Analizar cómo influye en la interpretación judicial en la resolución de los casos relacionados con el derecho a la igualdad de las mujeres, las concepciones y estereotipos de género de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia.

### **Objetivos Específicos.**

Determinar qué métodos de interpretación de las normas jurídicas se aplican en los casos relacionados con el derecho a la igualdad de las mujeres.

Establecer si la interpretación judicial de los casos relacionados con el derecho a la igualdad de las mujeres tiene un enfoque de género, y cómo responde a la expectativa de las usuarias y usuarios.

### **Diseño metodológico**

#### **Marco metodológico inicial**

El método que se plantea es cualitativo-descriptivo, a través del cual se pretende detallar cómo influye la interpretación judicial en la resolución de los casos relacionados con el derecho a la igualdad de las mujeres y las concepciones y estereotipos de género de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia.

#### **Giro metodológico**

En los presupuestos iniciales de la investigación se contempló hacer un estudio sobre los usuarios del sistema para conocer su satisfacción con la protección de derecho a la igualdad, esto como se dijo en el proyecto, se lo haría a través de entrevistas. Sin embargo, por la extensión del trabajo y consideraciones del tiempo, se eliminó este presupuesto para focalizar el estudio en análisis en las sentencias. En un inicio se planteó el método cualitativo-descriptivo para la elaboración de fichas de encuestas y la obtención de datos continuos como recomienda el método cualitativo para la percepción de los usuarios de la función judicial.

#### **Discusión metodológica**

En un interesante artículo sobre metodología cualitativa en sentencias judiciales, docentes del área de Prácticas Académicas de la Universidad de Antioquia,

plantean la importancia de reflexionar, discutir y difundir las implicaciones metodológicas del proceso de investigación, así como las lecciones aprendidas, las respuestas, las cuestiones sin respuesta y las nuevas preguntas; asunto que, según dicen las autoras, es poco usual en los informes de investigación. Dicho artículo pretende volver sobre el camino recorrido para reflexionarlo y aprender de la experiencia (Aristizábal Salazar & Galeano Marín, 2018, pág. 163)

En atención al criterio expuesto y al no haber el estudio sobre los usuarios mediante las respectivas entrevistas, se duda sobre los postulados metodológicos, por lo cual se entabla una discusión sobre la validez del método cuantitativo para el estudio de sentencias, ámbito en el cual han mediado siempre los métodos jurídicos (estudio doctrinario, jurisprudencial, argumentación jurídica, entre otros). Téngase en cuenta lo que se recoge en el portal de la Universidad de Jaén (España):

La simplicidad a la hora de expresar un concepto es el más alto grado de complejidad de toda teoría. Por esto y sin menoscabo de lo que venga más adelante, podemos definir la investigación cualitativa como el estudio de la gente a partir de lo que dicen y hacen las personas en el escenario social y cultural. El objetivo de la investigación cualitativa es el de proporcionar una metodología de investigación que permita comprender el complejo mundo de la experiencia vivida desde el punto de vista de las personas que la viven (Taylor y Bogdan, 1984). Las características básicas de los estudios cualitativos se pueden resumir en que son investigaciones centradas en los sujetos, que adoptan la perspectiva emic o del interior del fenómeno a estudiar de manera integral o completa. El proceso de indagación es inductivo y el investigador interactúa con los participantes y con los datos, busca respuestas a preguntas que se centran en la experiencia social, cómo se crea y cómo da significado a la vida humana. Taylor y Bogdan dicen que el investigador cualitativo pretende **COMPRENDER LO QUE LA GENTE DICE**. Hacer investigación cualitativa es muy sencillo. Hay un mito muy extendido según el cual se cree, sin fundamento, que la investigación cualitativa, comprender lo que la gente dice, es sencillo y fácil,

cómodo, trivial. Incluso se cree que cualquier estudio cuantitativo es más complejo y difícil de ejecutar que una investigación cualitativa. Esto es rotundamente falso y quien tome el camino de la investigación cualitativa por miedo a los números o por la falsa creencia de que se trata de un abordaje menos complicado, está totalmente equivocado. Quien se inicie en este camino debe tener claro que el motivo de elección debe ser otro, en realidad solo uno, que el objeto de estudio y el problema de investigación, y, por tanto, la pregunta que busca una respuesta, requiere de un enfoque centrado en la persona y de métodos no basados en los números<sup>1</sup> (Universidad de Jaén, 2016)

En atención a lo anterior, se ha recurrido a la revisión de los métodos jurídicos para dar respuesta a las dudas, debido a que, en parte, el estudio es doctrinario, normativo y jurisprudencial. De esta revisión se ha concluido que el estudio se hace siguiendo una perspectiva de género. Y, se ha servido de la investigación casuística para conocer cómo se protege el derecho a la igualdad de las mujeres en las sentencias de la Sala de Familia de la Corte Nacional. Se justifica el uso de este tipo de investigación no por ser muy común en Derecho, sino porque es pertinente para el análisis jurisprudencial. La sociología jurídica, tan dedicada a la estadística de casos, usa una metodología similar. La metodología casuística por sí misma no genera conocimientos universales, pero muchas veces resulta necesaria para luego hacer razonamientos inductivos que permitan formular hipótesis y teorías (Riofrio, 2015, p. 10)<sup>2</sup>.

Ahora bien, como recurso probatorio sí se emplea el método cualitativo-descriptivo, con su carácter más «estático» (Riofrio, 2015, p. 16), para la obtención y análisis de los datos y para la elaboración de las estadísticas que se aportan en este trabajo. Cabe recordar que la investigación cuantitativa está relacionada al paradigma positivista de la ciencia y su propósito es abordar el objeto de estudio y sus propiedades mediante la observación, por lo cual se centra

---

<sup>1</sup> Tomado de: [http://www.ujaen.es/investiga/tics\\_tfg/enfo\\_cuali.html](http://www.ujaen.es/investiga/tics_tfg/enfo_cuali.html)

<sup>2</sup> «La selección del método en la investigación jurídica. 100 métodos posibles», encontrado en: REVISTA DE EDUCACIÓN Y DERECHO. EDUCATION AND LAW REVIEW

en recolectar datos y en hacer análisis estadísticos con el fin de medir y verificar (Villabella, 2015). Sin embargo, también ha sido necesario el uso el método deductivo, de naturaleza «dinámica» (Riofrio, 2015, p. 16); dicho método fue empleado en la investigación de casos, puesto que se ha partido de todos los temas sentenciados por la Corte Nacional, hasta ubicar, únicamente, los relacionados con el derecho a la igualdad.

Por lo tanto, el método cualitativo se empleó para el manejo de las estadísticas y acopio de datos y que, a la vez, y conjuntamente con el deductivo, se efectuó un primer acercamiento a las sentencias para ubicar cuantas sentencias emitió la Sala de Familia entre 2012 al 2016. Por lo tanto, los datos obtenidos con fines probatorios cumplen con la naturaleza estática y dinámica (Riofrio, 2015). Con los datos, se procedió a buscar, mediante una nueva lectura de las mismas, los datos relacionados al derecho a la igualdad, con este doble aproximamiento a los datos, se obtuvo finalmente 22 sentencias. Los resultados obtenidos fueron analizados de manera descriptiva.

Procedimiento parecido se siguió en el estudio doctrinario y normativo con el fin de conocer los conceptos básicos sobre género, Derecho, derecho a la igualdad, metodología jurídica, entre otros. Se hizo un primer acercamiento deductivo y cualitativo del material, para, posteriormente, recopilar más datos sobre posturas doctrinarias y normativa en varias ocasiones, y luego de analizar el material para el marco doctrinario y normativo. Por lo que se puede decir dentro de esta discusión metodológica que se ha ampliado el abanico metodológico conforme a las necesidades investigativas.

Como se observa se han dado giros metodológicos durante el desarrollo del estudio, en comparación con la propuesta inicial. La necesidad de usar diferentes métodos, compatibles entre sí, ha sido indispensable para alcanzar los objetivos.

### **Pasos metodológicos dentro del proceso investigativo**

**1. Estudio doctrinario:** breve estudio doctrinario de las perspectivas de género que deben aplicarse tales como: el lugar de menor poder y menor privilegio de la mujer, la situación del sexo dominante y las relaciones de ambos sexos. Incluye aquellos aspectos relacionados con el derecho a la igualdad y si este derecho se estudia con un enfoque de género. Se utilizaron los lineamientos establecidos por Alda Facio y recogidos por investigadoras como Isabel Agatón y Cristina Mota.

**2. Recolección y análisis de las sentencias:** para establecer si la interpretación judicial de los casos se efectuó con enfoque de género, y si responde a una visión neutral de la administración de justicia. Con la investigación cualitativa y deductiva se obtuvieron datos descriptivos, por lo tanto, la investigación ha sido descriptiva.

Para el estudio se analizaron las sentencias y resoluciones emitidas dentro del período 2012 – 2016. Al no poder acceder a las sentencias de forma presencial por cuestiones laborales, se utilizaron las decisiones disponibles en la página web de la Corte Nacional. En su selección se tuvo en cuenta como: igualdad, género, acciones afirmativas, discriminación, mujer, ejercicio de poder, roles de hombres y mujeres.

Se tomó como muestra a la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia, porque representa la línea de interpretación de los derechos a nivel nacional y determina las directrices que deben seguir los jueces provinciales y cantonales. En esta Sala confluyen los diferentes criterios que tienen injerencia en el sistema de justicia. Esta muestra permitió analizar si la interpretación judicial es neutral o si, por el contrario, ofrece una perspectiva de género, con lo cual se alcanzó el objetivo general y los objetivos específicos.

**3. Determinar los métodos de interpretación de las decisiones:** para establecer si la interpretación judicial de los casos relacionados con el derecho a la igualdad de las mujeres tiene un enfoque de género, se partió de las lecturas de las

sentencias y, a través de las mismas, se determinó si se hace mención a los métodos de interpretación dentro los fundamentos de derecho y las motivaciones con enfoque de género, lo que incluye la aplicación de la normativa nacional e internacional que se relaciona con los derechos de la mujer.

Con lo señalado se ratifica que el método es cualitativo-descriptivo, se estudiará los métodos interpretativos utilizados por las juezas y jueces al momento de resolver asuntos judiciales en los que estén de por medio el derecho a la igualdad de las mujeres. Como se dijo en la discusión metodológica, también se usó el método casuístico y el deductivo para el estudio de las sentencias.

La técnica fue la lectura y análisis de las categorías de igualdad y género que contengan las sentencias emitidas por la Sala de Familia de la Corte Nacional. Se analizaron las sentencias teniendo en cuenta: que dice la doctrina sobre la perspectiva de género, qué dicen los jueces dentro de la sentencia sobre métodos interpretativos, si siguen la doctrina, la modifican, y cómo resuelven los casos.

En los presupuestos iniciales de la investigación se propuso la técnica de la entrevista semi estructurada a las señoras Juezas de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia, así como analizar sus criterios a través de artículos, libros, ponencias de su autoría. Como se dejó indicado con anterioridad, al igual que las entrevistas a los usuarios, se prescindió de esta parte con el objetivo de delimitar más el tema y focalizar el estudio en el análisis de las sentencias. Como resultado, se considera que se consiguió una información completa con respecto al derecho a la igualdad y al enfoque de género; lo que dota de confiabilidad a presente investigación (Catro Ledesma, 2010).

Como herramientas, se utilizaron fichas para el registro de las sentencias, las mismas que se han colocadas en la parte de apéndices. Así como el cuaderno de campo que sugiere la metodología cualitativa, que sirvió para registrar los avances

en la investigación, misma que fue seguida por la directora de tesis, a través de su propia «hoja de ruta».

## **Capítulo II**

### **Estudio dogmático y normativo: Género y derecho a la igualdad**

#### **Introducción: algunos apuntes sobre igualdad y género**

No es posible hablar de género e igualdad sin hacer referencia al origen, evolución e incidencia de estos términos en los seres humanos y en la sociedad. La igualdad existe prácticamente desde el origen de la humanidad. No siempre fue considerada un derecho, sino un hecho en la vida de las personas que tenían el poder social, económico, cultural; por ello fue un atributo, una circunstancia, un modo de vida reconocida a los hombres que tenían condiciones de vidas iguales y que merecían ser protegidos por el Estado y por la Ley. Mientras que género, como elemento que define las relaciones de poder por razones de sexo, es reciente.

La historia hace mención el cómo se ha anulado la condición humana y de persona, la dignidad y los derechos a las mujeres. En este sentido, Mary Beard (BEARD, 2018) se refiere a que las mujeres han sido aisladas en la cultura occidental por miles de años, reduciendo su espacio al cuidado del hombre y de la familia; la autora muestra ejemplos de cómo las mujeres han debido enfrentar la cultura y la tradición de los hombres desde los inicios de la historia hasta la actualidad, Bread (Beard, 2018) ejemplifica cómo se ha anulado a la mujer como persona y sujeto de derechos.

En la cultura griega, algunas obras literarias como la Odisea (BEARD, 2018), ilustran la situación de las mujeres. Así se observa como Telémaco, hijo de Penélope y Ulises, ordena a su madre que se ocupe de sus propias labores, como el telar y la rueca, y especialmente, del cuidado de los hombres. De esta manera,



Penélope es separada del mundo público, y como consecuencia su opinión y su participación en la vida de la sociedad occidental es anulada. La situación de Penélope ha sido la de todas las mujeres sin importar sus estratos sociales y ha subsistido a lo largo del tiempo. La anulación de las mujeres, ha provocado que ellas busquen la forma de participar y de que su opinión sea considerada no solo en asuntos de la familia sino también en el ámbito económico, político y social.

En el Siglo XXI las mujeres se han enfocado en establecer estrategias con los fines de hacer escuchar su voz, de visibilizar la situación de las víctimas de un sistema de violencia, de eliminar el desconocimiento de sus derechos, de la crueldad de la misoginia; con ello se pretende lograr el reconocimiento de derechos en leyes básicas para así adquirir autonomía e igualdad. Mujeres como Margaret Thatcher, Hillary Clinton, Michelle Bachelet, entre otras, están conscientes de sus logros y del poder que han manejado; sin embargo, han tenido que utilizar *estrategias masculinas* para captar la atención de la población y han optado por parecerse más bien a un hombre (BEARD, 2018).

Esta situación de apropiación de estrategias masculinas se produce porque las mujeres son elementos ajenos al poder y a la protección de la justicia; especialmente, aquellas que se encuentran en una situación económica y social de pobreza y exclusión, en donde se reproduce con mayor énfasis varios factores como la violencia, el suicidio, las violaciones, la explotación en el cuidado del hombre y la familia; violencia, explotación y abandono únicamente por su condición de mujer.

A través de los criterios expuestos, se evidencia que, por un lado, la igualdad entre hombres y mujeres no ha existido, y por otro, se han desconocido los derechos de las mujeres, optándose por mantener el *statu quo* de hegemonía de los hombres. Al contrario, a ellos sí se les ha reconocido el derecho a la libertad y la ciudadanía de manera formal a través de las leyes. El Derecho ha servido como instrumento para mantener con mayor rigor los privilegios de los hombres; de tal forma que

los derechos humanos, resultado de luchas y conquistas de toda la humanidad, les ha beneficiado a ellos. En concordancia con lo anterior, Celia Amorós (1993) se refiere a que, durante la Historia, la lucha de las mujeres ha sido ocultada una y otra vez, y se ha considerado el trabajo físico e intelectual de las mujeres como esporádico, errante, huérfano y sin tradición.

Sin embargo, las conquistas de los derechos para la humanidad no son sino el resultado de la decidida participación de las mujeres, un ejemplo de ello es la Revolución Francesa “*hasta que las mujeres no se inmiscuyen, decía Mirabeau, no existe una verdadera revolución*” (Amoros , 1993). A pesar de ello, se desconoció su participación y fueron relegadas en los derechos alcanzados, provocando una desigualdad lacerante. La Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano en 1789 que sirvió de base para la declaración de derechos fundamentales, no reconoció el rol de las mujeres. (La Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano, 1789) Esto ocasionó la protesta de un grupo de mujeres lideradas por Olympe de Gouges, quienes presentaron la Declaración de la Mujer y de La Ciudadana, exigiendo la igualdad de hombres y mujeres, lo que provocó su persecución y su muerte, incluida Olympe de Gouges (Amoros , 1993).

#### **2.1.1. Fundamentos para la desigualdad entre hombres y mujeres y las declaraciones como mecanismos para combatirlos**

Dentro de las estrategias para sustentar la desigualdad en beneficio de los hombres, se encontraban teorías basadas en la naturaleza y/o Dios. No obstante, las mujeres han reclamado por esta situación, así se organizaron en diferentes convenciones, en el caso de América a través de declaraciones como la Declaración de Seneca Falls en Nueva York de 1848 que se basa en la declaración de independencia de los Estados Unidos, concebida como una Declaración de sentimientos, sirvió fundamentalmente para desenmascarar los injustos privilegios *naturales* de los hombres. En esta Declaración trascienden verdades que se

describen como evidentes: *todos los hombres y mujeres son creados iguales, que están dotados por el Creador de ciertos derechos inalienables*. Y, se expone que:

La historia de la humanidad es la historia de las repetidas vejaciones y usurpaciones perpetradas por el hombre en contra de la mujer, con el objetivo directo de establecer una tiranía absoluta sobre ella (...) la ha obligado a acatar leyes en cuya elaboración no ha tenido participación alguna. (Declaración de Séneca Falls, 1848)

Alicia Mirayes (1999) analiza la declaración como un documento de denuncia de las restricciones a las mujeres y su exigencia de derechos desde 1830 en adelante:

Denunciaban las restricciones, sobre todo políticas, a las que estaban sometidas las mujeres: no poder votar, ni presentarse a elecciones, ni ocupar cargos públicos, ni afiliarse a organizaciones políticas o asistir a reuniones políticas. (...) Revoluciones sociales imparables en las que se exigía el reconocimiento de la propiedad, la libertad económica y laboral, la libertad de prensa y el sufragio como un derecho del ciudadano y no como se venía entendiendo como una función relacionada con su capacidad, determinada generalmente por la propiedad u otros requisitos. (Miyares, 1999, pág. 135)

En la exposición de motivos de la Declaración de Seneca Falls se hace referencia a los vejámenes y la intolerante e insoportable desigualdad en la que han vivido las mujeres durante la mayor parte de la historia. En estas difíciles circunstancias, las leyes han sido el medio para mantener esas condiciones de vida, que han ido desde el desconocimiento de derechos políticos hasta los civiles que incluyen derechos de familia y derechos personalísimos como son el ejercicio de la autonomía, ejercicio de la capacidad y voluntad de las mujeres.

En este sentido, hasta avanzado el Siglo XX en el mundo occidental, la mujer era representada por un hombre, y su vida privada y económica fue manejada y controlados por ellos. En Oriente se mantiene la anulación de la mujer como

persona y ciudadana. En este marco, la Declaración de Seneca es un punto de partida en el largo camino hacia la consecución de la igualdad inclusive en aquellos aspectos íntimos y profundos del ser humano, por ello declara:

Que la misma proporción de virtud, delicadeza y refinamiento en el comportamiento que se exige a la mujer en la sociedad, sea exigido al hombre, y las mismas infracciones sean juzgadas con igual severidad, tanto en el hombre como de la mujer (Declaración de Séneca Falls, 1848)

Esta Declaración es fundamental en la conquista de derechos personales, civiles, y de familia, porque en la sociedad, el reconocimiento como persona es determinante para proteger o negar un derecho. De ahí que, la consideración al derecho a la igualdad sea la aspiración y resultado fundamental de la lucha de las mujeres. Las declaraciones de los Derechos de la Mujer y la Ciudadana y la de Seneca Falls, consignan—que *“la igualdad de los derechos humanos es consecuencia del hecho de que toda la raza humana es idéntica en cuanto a capacidad y responsabilidad”*. (Declaración de Séneca Falls, 1848)

Las declaraciones que han logrado las mujeres permiten observar cómo el Derecho ha sido el mejor instrumento para sustentar la desigualdad. Si bien el Derecho, en la actualidad, tiene carácter universal; sin embargo, esta característica ha sido cuestionada porque no ha protegido a toda la raza humana en igualdad de condiciones. De ahí que, género y Derecho sean términos cuya vinculación para la protección y reconocimiento de los derechos de las mujeres sea reciente. Esta nueva relación: género y derecho ha sido sujeta a objeciones por parte del patriarcado<sup>3</sup> que se resiste a aceptar la necesidad y la importancia de ese vínculo.

---

<sup>3</sup> Patriarcado: En su sentido literal significa gobierno de los padres. Históricamente el término ha sido utilizado para designar un tipo de organización social en el que la autoridad la ejerce el varón jefe de familia, dueño del patrimonio, del que formaban parte los hijos, la esposa, los esclavos y los bienes. La familia es, claro está, una de las instituciones básicas de este orden social. La manifestación e institucionalización del dominio masculino sobre las mujeres y niños/as de la familia y la ampliación de ese dominio sobre las mujeres en la sociedad en general (Fontenla, 2008).

Precisamente, a través del Derecho y del género se puede conseguir la igualdad, y con ello las mismas condiciones sociales, económicas, culturales para las mujeres y los hombres.

### **2.1.2. Hacia una definición de género**

La lucha de las mujeres, no es simple, debido a que la igualdad de género incluye la igualdad social, económica, política y cultural. Aurelia Martín Cáceres manifiesta considera que el estudio del género ha permitido, confrontar y superar el *determinismo biológico* dentro de la explicación de las diferencias e inequidad entre hombres y mujeres (2008). Refiriéndose a Scott, recalca que el género en cuanto concepto es considerado como una categoría analítica y científica que ha revelado el carácter cultural de las construcciones identitarias y por lo tanto explica la asignación de roles a las personas en el ámbito público y privado. A causa de su incidencia se han dado varios conceptos de género, pero lo sustancial, es determinar su carácter cultural y opuesto al sexo biológico que establece el carácter dual mujer/hombre, así como a través del género se ha establecido una dicotomía siempre en pugna entre sexo y género, y por su característica cultural su concepto está en constante evolución, es la herramienta que ha posibilitado que visibilice y establecer la desigualdad entre hombres y mujeres (2008).

Paulina de la Barre citada por Cáceres (2008), se refiere a las raíces históricas del concepto género en el siglo XVII como la desigualdad social entre hombres y mujeres ligada a factores culturales y no naturales, así también a luchadoras de la época de la ilustración como Olympe de Gouges, quienes se oponen a la idea de inferioridad natural de las mujeres (2008). Llega al siglo XIX en el que se encuba y nace el movimiento sufragista cuyo propósito principal es lograr el derecho al voto de las mujeres. Pero, es en el siglo XX con pensadoras como Simone de Beauvoir y Margarita Mead que se establece al género como categoría analítica. Además, Martín Cáceres, refiere que en las tres últimas décadas del siglo XX el

desarrollo teórico es importante, de tal forma que en los años 80 se insiste en la necesidad de separar lo siguiente:

Las cualidades humanas biológicas (sexo) y las cualidades humanas sociales (género). Por sexo se entendía las características anatómicas de los cuerpos (...) se reconocía únicamente dos sexos: hombres y mujeres, que se consideraban universales. Por género se entendía una creación exclusivamente social lo que las representaciones colectivas interpretaban como ser socialmente un hombre o una mujer (...) la construcción cultural de lo masculino y lo femenino (Martín Cáceres, *Antropologia del Gènere. Culturas, mitos y estereotipos sexuales*, 2008) (p.38)

La feminista que en las décadas de los 80 y 90, que más ha aportado para establecer la importancia del género como acepción analítica y científica ha sido Joan Scott. No solo establece las relaciones y los roles sociales asignados a los sexos, sino que estos se dan en un contexto histórico. Scott, citada por Martín Cáceres, con base a consideraciones históricas y sociales define al género como un todo integrado que contiene dos partes:

Un elemento constitutivo de las relaciones sociales basadas en las diferencias que distinguen los sexos, b) Una forma primaria de relaciones significantes de poder entre los sexos (...) Al mismo tiempo su definición de género contemplaba cuatro elementos interrelacionados: a) los símbolos culturalmente disponibles, b) conceptos normativos que dan significados a los símbolos, c) las nociones políticas, institucionales y las organizaciones sociales y d) la identidad subjetiva (...) (Martín Cáceres, *Antropologia del Gènere. Culturas, mitos y estereotipos sexuales*, 2008) (p.40)

Por lo tanto, la definición de género como elemento analítico y científico ha aportado en la comprensión de las relaciones de poder social, cultural y económico con base en la sexualidad, ha servido, para establecer las causas por la

que las mujeres, a lo largo de la historia, han sido subordinadas; de esta manera, se ha constituido en los cimientos científicos que explica el sistema patriarcal de dominación que no ha dudado en anular, cosificar y utilizar diferentes formas de violencia institucionalizadas en contra de las mujeres a través de la costumbre, normas morales, culturales y la ley, por lo que el objetivo del género es a través del conocimiento y análisis establecer la situación de la mujer y dar soluciones a su problemática.

### **2.1.3. Sistema patriarcal o el patriarcado**

Por lo señalado, es necesario hacer alusión al patriarcado como sistema de dominación con el fin de comprender cómo ha influido en la estructura social y en el Estado, el cual, como bien se conoce, está constituido entre otros, por el poder judicial. El patriarcado es un sistema de dominación porque históricamente ha sido considerado como la forma de organización social en la que la autoridad es ejercida por el hombre. En Occidente, esa autoridad ha tenido diferentes matices desde ser dueño de todo incluido los hijos y la esposa hasta disponer de la vida de ellos. Las mujeres, en oposición a la opresión y en diferentes momentos, han estudiado y se han pronunciado sobre el patriarcado y su incidencia en la vida pública y privada. Por lo que se entiende al patriarcado como la base del poder hegemónico político, económico, cultural, social de los hombres que se ha sustentado en el dominio y opresión de las mujeres que, en la mayor parte de la historia, se ha considerado como natural y un derecho de aquellos.

El pensamiento, la política, la economía se ha desarrollado en torno al poder masculino. Por citar un ejemplo, en el siglo XVII, Rousseau desarrolla su pensamiento exclusivamente enfocado en el hombre. Por una parte, sus reflexiones sobre la moral, la naturaleza humana y la razón las efectúa con

relación al hombre; y, por otro lado, al referirse a los sujetos a quienes les corresponde los principios y derechos como la igualdad, libertad y la sociedad más justa que visualizó, de igual manera, lo realiza teniendo al hombre como centro de sus argumentos, por ello cuando analiza las desigualdades se refiere a las que existe entre los hombres, esto lo plasma en los Discursos Sobre las Ciencias y las Artes y Sobre el origen y los fundamentos de la desigualdad entre los hombres:

¿Cómo podría meditar acerca de la igualdad que la naturaleza ha establecido entre los hombres y sobre la desigualdad creada por ellos, sin pensar al mismo tiempo en la profunda sabiduría con que una y otra, felizmente combinadas en ese Estado, concurren, del modo más aproximado a la ley natural y más favorable para la sociedad, al mantenimiento del orden público y a la felicidad de los particulares?  
(Rousseau, 1755)

Para Rousseau como parte del pensamiento ilustrado patriarcal, la igualdad estaba concebida exclusivamente como la distribución de la riqueza entre los hombres, solo su actividad forma parte del sistema de producción y este corresponde al ámbito público. Las mujeres, no formaban parte del sistema de Rousseau. Al analizar la distribución de la riqueza en beneficios y responsabilidades, no tiene en cuenta ni las actividades de las mujeres ni que ellas deban recibir los beneficios de la riqueza, debido a que las actividades de cuidado del hombre y la familia, no correspondían al sistema de producción. Lejos estaba este tratadista de pensar y reconocer que el sistema de organización patriarcal se levantó sobre el trabajo de cuidado y reproducción de las mujeres.

De ahí, que mujeres como Simone de Beauvoir (El segundo sexo, 1949) haya referido que “*este mundo siempre ha pertenecido a los varones*” (1999). Esa pertenencia ha generado que sean los hombres los que hayan recibido la protección en todos los ámbitos: económico, cultural, jurídico, entre otros. Esta



situación injusta y las ventajas que ofrecen al hombre, como enfatiza la autora, no contiene ninguna explicación o justificación.

De los conceptos que sobre patriarcado se han dado se establece esa injustificada situación de ventaja, Martha Fontenla (Qué es el patriarcado., 2008), cita varias definiciones, entre las que están:

Gerda Lerner (1986) lo ha definido en sentido amplio, como “la manifestación e institucionalización del dominio masculino sobre las mujeres y niños/as de la familia y la ampliación de ese dominio sobre las mujeres en la sociedad en general”. Sus investigaciones se remontan a la Mesopotamia, entre los años 6.000 y 3.000 A.C. “En la sociedad mesopotámica, como en otras partes, el dominio patriarcal sobre la familia adoptó multiplicidad de formas: la autoridad absoluta del hombre sobre los niños, la autoridad sobre la esposa y el concubinato” (Fontenla, 2008)

Sobre ese dominio institucionalizado del patriarcado, Simone de Beauvoir en su libro citado, p. 63 (De Beauvoir, 1999), señala que el mundo siempre perteneció a los hombres, pero que ninguna de las razones propuestas para explicar el fenómeno es suficiente, debido a que las razones provienen del propio sistema, y van desde aquellas de orden natural y biológico con las que se ha pretendido sustentar la desigualdad entre hombres y mujeres. Patriarcado y desigualdad han ido de la mano, en los ámbitos económico, social, cultural y de género; en este último caso determinando el rol de la mujer al ámbito de cuidado del hombre y la familia.

## **2.2 La situación de las mujeres dentro del desarrollo del Derecho**

### **2.2.1. El Derecho y sus teorías: apuntes generales**

El Derecho es la institución que regula las relaciones de la sociedad y es el medio que la humanidad encontró para establecer reglas de convivencia en cada región y

país conforme a su cultura y a sus costumbres. El Derecho surge, prácticamente, desde que empiezan las relaciones económicas con la agricultura, la ganadería y el comercio; a la par se regularon las relaciones de familia y de las personas en su desenvolvimiento social, distinguiéndose el Derecho de la moral. El derecho también nace para regular las relaciones de los poderes económico y político, a través de los cuales se cimentaron y desarrollaron los roles de hombres y de mujeres en la sociedad (Pérez Porto & Merino, 2008)

Dentro de sus objetivos están alcanzar el bien común, la justicia, la seguridad de las personas, la sociedad y el Estado a través de sus normas que constan en las leyes, pero además en la moral, la doctrina, la jurisprudencia.

Mucho se ha escrito sobre las Teorías del Derecho, desde aquellas que lo conciben como «Natural» vinculado directamente con Dios, hasta las que afirman que el Derecho es siempre justo y universal. Estas teorías y otras explican cómo se concibe las diferentes formas de generar Derecho y cómo se interpreta sus propósitos en casa sociedad y cultura. Sin embargo y en caso concreto se ha clasificado en cinco teorías, por ser las más aceptadas que son citadas por Alberto Vega (2008):

1. La teoría positivista, lo concibe como un mandato formal; el derecho es justo y proviene del Estado
2. La teoría pura del Derecho determina que el Derecho y Estado son sinónimos
3. La teoría marxista para la que el Derecho es producto de la lucha de clases
4. La teoría histórica sostiene que el Derecho es producto de la Historia y la cultura, y proviene de la combinación del poder y la ética-moral
5. La teoría sociológica considera que el Derecho debe adaptarse a situaciones de cada territorio, gobierno, Estado y se basa en las necesidades de cada lugar. (Vega Hernández, 2008, págs. 9-11)

Aparte de las teorías indicadas, el Derecho cuenta con teorías que consideradas como generales miran a establecer las relaciones jurídicas de los seres humanos. Estas teorías se desarrollan en los diferentes Estados, sociedades y culturas; y se corresponden con el ejercicio de poder y la lucha de los sectores menos favorecidos por ser incluidos en el reconocimiento de derechos dentro del derecho. Así se habla de las siguientes teorías: 1) La teoría de las personas o sujetos de derechos; 2) La de las cosas u objetos de derechos; 3) La teoría de los derechos (Vega Hernández, 2008).

### **2.2.2. El Derecho Romano y las instituciones que atañen a los derechos de las mujeres.**

Es importante hacer referencia al Derecho Romano, puesto que este Derecho determina las relaciones de poder en la sociedad romana con la particularidad de que se expandió por la mayor parte del mundo occidental y sus normas son aún invocadas en el presente. El Derecho Romano estableció las normas civiles de convivencia. En las leyes romanas el hombre era considerado ciudadano y gozaba de libertad; también tenía un rol preponderante en la sociedad, hecho que marcó dándose una clara diferencia de roles entre hombres y mujeres romanos, no se diga con aquellos estratos que no eran considerados ciudadanos. Las mujeres, fueron excluidas del *status* del hombre, al contrario, estaban sujetas al *pater familias*<sup>4</sup>. Por este motivo, no tenían capacidad política, aunque gozaban de derechos civiles y ejercían influencia en la vida social. Sin embargo, su ámbito central fue la familia, el cuidado del hogar y la educación de los hijos en sus primeros años de vida.

Dentro de las instituciones que se desarrollaron en el derecho romano, en el artículo de Francesc Sánchez (2016) se mencionan a tres que afectaban directamente a las mujeres:

---

<sup>4</sup> <https://www.artehistoria.com/es/contexto/el-pater-familias>

1. La *conventio in manum* si bien desaparece en la época de Justiniano, sienta las bases del rol de las mujeres. En este sentido establecía lo siguiente: Por la que La mujer, mediante el matrimonio (confarreatio, coemptio o usus), entraba en la familia del marido y se sometía a la potestad de su pater familias, que podía ser el propio marido o al padre de este si aún se estaba sometido a él (alieni iuris): pasaba de estar sujeta a su propia familia a estarlo a la de su marido”. 2. La *Dote* exigía que la mujer para casarse debía tener un patrimonio económico que contribuya a la economía de la familia del esposo. 3. La herencia contemplaba que la mujer romana pueda recibirla, pero su administración le estaba negada, siendo el hijo mayor o el padre los responsables de su administración; la mujer únicamente se limitaba a ejercer el usufructo de la herencia. En Roma a la mujer le estaba permitido otorgar testamento, pero a través de un tutor (Sánchez, 2016, págs. 2-3).

### **2.2.3. Teorías del Derecho y su injerencia en el desarrollo de los estudios de género.**

La situación de la mujer ha sido construida desde los orígenes mismos de la sociedad. Las diferentes teorías del derecho, en algunos casos, han mantenido el desarrollado a lo largo de la historia; mientras que en otros casos se ha contradicho y exigido el reconocimiento de la igualdad de hombres y mujeres. Cabe resaltar que las teorías del derecho defienden las posiciones y los intereses de quienes las generan. Se procede a analizar cómo las diferentes teorías influyen en la situación de las mujeres.

En lo referente a la teoría positivista, José Miguel Vera Lara (2000), propone su estudio sobre Kelsen, considerando que el derecho positivo es un sistema que rige efectivamente la conducta humana. El Derecho desde la teoría positivista reconoce que es el Estado el que genera las normas necesarias para la convivencia

y lo hace en ejercicio de la voluntad, sin embargo, se trata de la voluntad de quienes ejercen el poder político, económico, social, cultural, en consecuencia, se refiere a la voluntad del género masculino. (Vera Lara, 2000)

El positivismo jurídico, como teoría y sistema ha dominado la creación de la normativa en el mundo occidental, a los hombres se les ha reconocido siempre su condición de personas, ciudadanos, con capacidad plena, siendo ellos los tutores y representantes de las mujeres hasta muy avanzado el siglo XX. La fuerza de la teoría positivista se encuentra en que las normas surgen del Estado como el único las normas de los habitantes. El Estado se preocupa por el bienestar común, por ello la sociedad ha aceptado como naturales para una correcta convivencia; regulan las relaciones civiles, económicas y contractuales, mantienen los roles diferenciados que se han asignado a mujeres y hombres. Uno de la teoría positivista es la consideración de que el Derecho es neutral y rige para todos en común, por lo que su cumplimiento es obligatorio.

Por lo tanto, el Estado genera las normas y, lo hace desde el poder que representa: el sistema capitalista. El capitalismo ha sido un soporte para el patriarcado, que como se dijo, asigna a las mujeres el rol reproductivo y de cuidado de la familia. Sin embargo, estas actividades no han sido consideradas como parte del sistema económico, a lo que se suma el hecho de que aquellas mujeres que han logrado formar parte del sistema, a través del trabajo remunerado, lo han realizado en condiciones de absoluta desigualdad salarial y con mayor explotación y maltrato.

La **teoría marxista** es producto de la lucha de clases, en la cual se impone la fuerza del poder económico. Por ello, esta teoría considera que el Derecho debe tener en cuenta las diferencias socio económicas entre los dueños de los medios de producción y los proletarios; con lo cual estos últimos tendrían que ser privilegiados en la protección de sus derechos... Si bien, en un inicio la lucha rusa se preocupa por los derechos civiles de las mujeres como el de administrar sus bienes, sin embargo, estos derechos que se reconocieron antes de la revolución de

1917, fueron reconocimientos mínimamente, pues la Revolución Rusa y el sistema económico social que se impuso, desconocían la capacidad de las mujeres y su emancipación no estuvo dentro de las conquistas, más bien consideró peligroso la lucha de las mujeres y el feminismo. (Vera Lara, 2000)

De tal forma que la teoría marxista del Derecho poco aportó en la consecución del derecho a la igualdad de las mujeres en aquellos países donde se impuso el marxismo. En este sentido Soledad Bengoechea y María Cruz Santos (Bengoechea & Cruz Santos, 2017) analizan como en Rusia la situación de las mujeres estuvo lejos de la igualdad, debido a que un 85% de ellas eran campesinas relegadas completamente de cualquier logro de la revolución.

La **teoría histórica** del Derecho, surge en Alemania en el siglo XIX y como se dijo anteriormente, considera que el Derecho es un fenómeno histórico, producto de la cultura y de la combinación entre el poder y la ética. El aporte de esta teoría a los derechos de las mujeres es mínimo, debido a que los defensores de esta tesis pertenecieron a sectores aristocráticos que fundamentaban su tesis en el orden natural histórico; en consecuencia, las normas que se sustentaron en esta teoría se dirigieron a mantener un orden histórico natural, en el cual las mujeres tienen un exclusivo rol en la reproducción y el cuidado.

La **teoría sociológica**, realiza el estudio de las dimensiones sociales del Derecho, para ello tiene en consideración elementos propios de cada territorio, estado y hasta gobierno; por tanto, sostiene que el Derecho no puede ser igual para todos, éste se debe a las necesidades de cada lugar. Esta teoría ha sido el medio en que varios sectores y grupos sociales han utilizado y analizado con el fin de lograr el reconocimiento de derechos. Esta teoría surge en el siglo XIX y ha sido diferente su desarrollo en Europa y en Estado Unidos. (Vera Lara, 2000)

Como se observa, el objeto del Derecho es establecer las reglas de convivencia en la sociedad y el Estado, de tal forma que el autor Deflem (2006), en su análisis,

deja ver que el propósito es la solución de los problemas políticos, pero también los de la justicia, como regulador del orden social en condiciones sociales específicas. (Deflem, 2006) Esta teoría, ha sido una de las más útiles para el feminismo, porque es el medio a través del cual las mujeres ponen de manifiesto a la sociedad y al Estado sus situaciones particulares de desigualdad. La Sociología ha influenciado en el Derecho desde los diferentes sectores sociales, concretamente, las mujeres en los diferentes países y regiones, a través de la sociología han explicado, discutido y exigido cambios a la situación de desigualdad, marginación y violencia que han tenido que atravesar al largo de la historia.

Uno de los medios para concretar la lucha de las mujeres ha sido el Derecho, para ello, mediante la Sociología ha hecho visible la importancia del género en la explicación de las relaciones desiguales con la relación a los hombres. Dichas desigualdades han sido sustentadas por normas como aquellas que regulan que las mujeres dependieran del hombre para cuestiones simples como decidir y administrar su patrimonio.

La **teoría realista**, se desarrolla en el siglo XX tanto en Europa – Alemania, como Estados Unidos. Los americanos Wender y Ross consideraban que el Derecho no es más que lo que los jueces dicen que es, por lo que se lo vinculan directamente con la fuerza estatal. Para estos autores, el Derecho está formado por las reglas observadas por la sociedad e impuestas por la autoridad en los tribunales de justicia, en consecuencia, debe aplicarse a la conducta real de la sociedad. En este sentido, consideran que el Derecho solo debe aplicarse en casos concretos para regular la conducta de las personas a través de las sentencias, por lo que el Derecho para que exista debe ser eficaz. El Derecho regla el ejercicio de la fuerza y tiene un carácter institucional por lo que justifica la aplicación de medios coactivos -sigue la línea de Kelsen en cuanto al criterio coercitivo (Campos Zamora, 2009).

La utilización de esta teoría por parte de las feministas podría observarse en Estados Unidos y los países escandinavos, en dónde las mujeres han logrado el reconocimiento de sus derechos mediante sentencias judiciales. Estos avances han resultado elementales para la consecución de la igualdad y los derechos de las mujeres, que, en otros lugares como América Latina, los derechos de género están en discusión en el poder legislativo y judicial se tiene, por ejemplo, en Estados Unidos el caso *Griswold versus Connecticut*, en 1997 el Tribunal Supremo discutió el derecho a la autonomía personal, los que incluía el derecho al aborto (Universidad Francisco De Vitoria, 2010)

Como se observa, la consecución de derechos para las mujeres ha sido puntual, y como define esta teoría del Derecho, los logros reales han sido obtenidos por aquellas mujeres que han acudido a tribunales. Si bien, representan avances sobre todo en lo que se refiere al ejercicio de la autonomía de las mujeres, con relación a su salud, su cuerpo, la maternidad y paternidad; sin embargo, en países de Latinoamérica, y concretamente en Ecuador, el acceso de las mujeres a la administración de justicia tiene serios inconvenientes y limitaciones como: la clase social, situación económica, cultural y geográfica.

## **2.3 Género y derecho a la igualdad en el ordenamiento jurídico nacional e internacional**

### **2.3.1. Concepto de derecho a la igualdad**

La igualdad es considerada como la condición o circunstancia de tener una misma naturaleza, cantidad, calidad, valor o forma, o de compartir alguna cualidad o característica

La definición sobre igualdad de RAE ha cambiado en los últimos tiempos, de tal manera que, en 2001, define a la igualdad como el principio que reconoce a todos los ciudadanos la capacidad para los mismos derechos; en tanto que para el año



2018 la conceptúa como el principio que reconoce la equiparación de todos los ciudadanos en derechos y obligaciones. Por tanto, la igualdad es un principio de reconocimiento de derechos y, posteriormente, se incluyeron las obligaciones para ello se consideró a la equiparación, es decir y según la misma RAE: alguien o algo igual o equivalente a otra persona (2018); en cuanto a las personas considera la igualdad ante la ley.

Guillermo Cabanellas de Torres (2009) conceptualiza la igualdad desde diferentes aspectos: 1) Como humano general; 2) Como logro o social y 3) Como un aspecto político. Cabanellas señala que es el trato uniforme en similares situaciones.

El derecho a la igualdad ha sido definido desde la consideración básica de la dignidad, por ser esta un valor espiritual y moral inherente a la persona, Francisco Rubio Llorente, analiza la igualdad desde diferentes tópicos, incluido la igualdad y la justicia, especificándole como justicia distributiva relacionando derecho y justicia cuya relación lleva al derecho de igualdad, el que exige se considere las situaciones particulares de cada persona para hacer justicia; así cita:

El principio de igualdad no impone, naturalmente, que todos los sujetos de derecho, todos los destinatarios de las normas, tengan los mismos derechos y las mismas obligaciones, o lo que es lo mismo, no impide en modo alguno anudar a situaciones distintas diferentes consecuencias jurídicas; ni siquiera estorba el que la norma considere parte de la situación rasgos o determinaciones personales. El Derecho opera justamente mediante la definición de supuestos de hecho de los que surgen consecuencias jurídicas (...) para unos determinados sujetos, que son así diferenciados respecto de quienes no se encuentran en la misma situación y por ello puede decirse, sin exageración alguna, que lo propio del Derecho es establecer diferencias (Rubio Llorente, 1991, págs. 15-16)

El derecho de igualdad ha sido reconocido en cartas y convenciones de derechos humanos; así consta en: la Declaración de Derechos Humanos adoptada y proclamada, el 10 de diciembre de 1948 (ONU, Declaración de Derechos Humanos, 1948); en el Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales, del 19 de diciembre de 1966; en el Pacto Internacional de Derechos, Civiles y Políticos, de la misma fecha; en la Carta Social Europea, del 18 de octubre de 1961. El derecho a la igualdad ha sido un propósito fundamental tanto de hombres y mujeres como de los países y organizaciones a nivel mundial. En este sentido, la Declaración de Derechos Humanos, en su art. 1, la define como: *«Todos los seres humanos nacen libres e iguales en dignidad y derechos y, dotados como están de razón y conciencia, deben comportarse fraternalmente los unos con los otros»*. Por tanto, la esencia del derecho a la igualdad se encuentra en la condición humana Carlos Bernal Pulido (2005), al referirse al derecho a la igualdad, dice:

Este principio impone al Estado el deber de tratar a los individuos de tal modo que las cargas y las ventajas sociales se distribuyan equitativamente entre ellos. A su vez, este deber se concreta en cuatro mandatos: 1. Un mandato de trato idéntico a destinatarios que se encuentren en circunstancias idénticas; 2. Un mandato de trato enteramente diferenciado a destinatarios cuyas situaciones no compartan ningún elemento común; 3. Un mandato de trato prioritario a destinatarios cuyas situaciones presenten similitudes y diferencias, pero las similitudes sean más relevantes que las diferencias (trato igual a pesar de las diferencias); y 4. Un mandato de trato diferenciado a destinatarios que se encuentren también en una posición en parte similar y en parte diversa, pero en cuyo caso las diferencias sean más relevantes que las similitudes (trato diferente a pesar de la similitud) (Bernal Pulido, 2005, pág. 257)

Bernal Pulido (2005) clarifica que la igualdad, como principio y como derecho, se proyectan en dos niveles: 1) La igualdad ante la ley y 2) La igualdad en la ley. El

primer nivel se refiere a la eficacia vinculante de los mandatos de la igualdad en la aplicación administrativa y jurisdiccional de la ley y en las relaciones entre particulares. El segundo nivel, en cambio, alude al carácter que define la igualdad como derecho fundamental, es decir, su eficacia frente al legislador

El feminismo, por su parte, ha defendido la igualdad de las personas como un derecho humano, uno de los propósitos fundamentales de la lucha de las mujeres, el que ha pasado por varias fases de conquistas incluida la consideración de seres humanos, siendo el propósito central de su lucha:

Es un derecho humano y anhelo de la humanidad. La igualdad no se refiere a datos fácticos o cualidades que deben tener todas las personas, sino al idéntico valor que se le debe dar a todas ellas por el sólo hecho de nacer. Es un concepto que ha sido mal entendido como la exigencia de tratar a todo el mundo como si fueran idénticos y por ello muchas mujeres han rechazado este concepto (Facio , De Montis, Arce, & Miller Maricela, 2012, pág. 16)

Las feministas Facio, De Montis y otras proponen alternativas a los conceptos elaborados por la RAE, por considerar que aquellos se basan en los intereses y lineamientos patriarcales, cuyos conceptos sientan las bases para las diferencias entre hombre y mujeres, a través del lenguaje (2012). Por consiguiente, el derecho a la igualdad significa evidenciar en las relaciones entre las personas, entre éstas y el Estado el trato que le corresponda según sus condiciones personales, sociales, culturales y económicas; esto es un trato igualitario por ser un trato diferenciado, un trato prioritario basado en la opresión que han vivido las mujeres la cual no solo se da a través de la violencia sino de tratos sutiles para anularla como persona, Frances Olsen explica:

Los hombres han oprimido y explotado a las mujeres en el “mundo real”, pero también han colocado a las mujeres en un pedestal, situándolas en un

mundo de fantasía. Los hombres exaltan y degradan simultáneamente a las mujeres, como también exaltan y degradan simultáneamente los conceptos del lado “femenino” de los dualismos (Olsen, 2009, pág. 139)

Como vemos, los hombres han establecido una relación dual y estratégica para el ejercicio de su poder. En cada cultura esta expresión dual del poder de los hombres se presenta de maneras diferentes, pero con un resultado similar: el dominio de los hombres en su beneficio exclusivo.

Por lo tanto, la desigualdad que analizan las mujeres se basa en la subordinación, se sustenta en la devaluación, en los significados negativos, en la exclusión de las mujeres lo cual es el resultado de la dicotomía de roles entre hombres y mujeres basados en supuestos hechos naturales y una cultura patriarcal dominante que se erige en los roles invisibilizados de las mujeres y su aporte al sistema económico y social.

### **2.3.2. Género y derecho a igualdad en la Constitución de la República (2008)**

El reconocimiento del derecho a la igualdad de las mujeres en Ecuador ha sido paulatino y se ha desarrollado apenas en el siglo XX, a raíz de la conquista española, como en el resto de países de América, recibe la influencia de España y Europa con lo cual se determina el rol de la mujer a la reproducción y cuidado de la familia. La participación política, el derecho a la educación, la administración del patrimonio son reivindicaciones logradas a través de la constancia general y permanente; como ejemplo puntual en nuestro país se debe mencionar a Matilde Hidalgo Navarro:

Fue la primera mujer en graduarse de bachiller en el año de 1913 y también de ser la primera en obtener el título en Medicina en 1921 por la Universidad de Cuenca, ya que la Universidad Central del Ecuador le negó el ingreso por su condición de mujer. Fue, además, la primera mujer en

América Latina que ejerció el derecho constitucional de votar, ya que la Constitución de 1906, a pesar de no mencionar a las mujeres como ciudadanas, tampoco les prohibía votar, como en otras legislaciones. El voto femenino se ha mantenido desde 1924, después del “acto heroico” de Matilde se modificó el Art 13 de la Constitución, que decía: “Es ciudadano todo ecuatoriano, hombre o mujer, mayor de veintiún años, que sepa leer y escribir.” (Asamblea Nacional, 1929). Que además abrió paso para que las mujeres pudieran ocupar cargos públicos en el futuro (Revista Crisis, 2018)

Recién la Constitución de 1929 se refiere a las mujeres, estableciendo que es ciudadano todo ecuatoriano bien sea hombre o mujer, mayor de veintiún años, que sepa leer y escribir. A partir de 1979 los derechos se amplían a derechos civiles, políticos, económicos, sociales y culturales; éstos, también fueron enunciados en las declaraciones, pactos, convenios y otros instrumentos internacionales vigentes, hecho que facilitó las reformas en normas ordinarias como el Código Civil. Dicho cuerpo legal, en los años 80, establece la autonomía de las mujeres al reconocer su capacidad plena de ejercicio con lo cual podía administrar sus bienes. La Constitución de 1998 recoge los derechos alcanzados por las mujeres; el art. 17 garantiza, en general, los derechos para todos los habitantes de Ecuador:

Artículo 17.- El Estado garantizará a todos sus habitantes, sin discriminación alguna, el libre y eficaz ejercicio y el goce de los derechos humanos establecidos en esta Constitución y en las declaraciones, pactos, convenios y más instrumentos internacionales vigentes. Adoptará, mediante planes y programas permanentes y periódicos, medidas para el efectivo goce de estos derechos (Constitución de la República del Ecuador, 1998)

Los términos en que se redactó esta norma determinan la inclusión de las personas que habitan Ecuador, lo que significa un avance importante en la historia del

reconocimiento del derecho a la igualdad de las mujeres. Adicionalmente esa Constitución, en el art. 34, desarrolla por primera vez de manera específica el derecho a la igualdad para las mujeres:

Art. 34.- El Estado garantizará la igualdad de derechos y oportunidades de mujeres y hombres en el acceso a recursos para la producción y en la toma de decisiones económicas para la administración de la sociedad conyugal y de la propiedad. (Constitución de la República del Ecuador, 1998)

La norma promulga derechos en específico. Además de los derechos fundamentales, se consagra el reconocimiento de las capacidades de la mujer en el ámbito económico, su autonomía absoluta con relación al hombre (padre, cónyuge) en lo referente a la administración de su patrimonio; por lo tanto, se consigue el desarrollo pleno de sus derechos.

Finalmente, en la Constitución actual se reconoce el derecho de igualdad de las mujeres con relación a los hombres, e incluso va más allá y establece este derecho en razón del género, es decir, en la construcción social que establece las diferencias, similitudes y convivencia entre las personas, y cuyo propósito fundamental es lograr la igualdad real, para lo cual estipula la garantía de las acciones afirmativas como el medio de lograrlo. De esta forma, se reconoce la desigualdad histórica que han vivido las mujeres particularmente en los ámbitos político y económico, aspecto que ha repercutido en el acceso y protección del sistema de justicia. El objetivo primordial es garantizar que se plasmen en todas las personas los objetivos de las normas contenidas en el art. 1: “El Ecuador es un Estado constitucional de derechos y justicia, social, democrático, soberano, independiente, unitario, intercultural, plurinacional y laico”. El art. 3, refiere en concreto al derecho a la igualdad:

Son deberes primordiales del Estado: 1. Garantizar sin discriminación alguna el efectivo goce de los derechos establecidos en la Constitución y

en los instrumentos internacionales, en particular la educación, la salud, la alimentación, la seguridad social y el agua para sus habitantes (...) 3. Fortalecer la unidad nacional en la diversidad. (Constitución de la República de Ecuador, 2008)

En nuestra Constitución utiliza términos en femenino y masculino, dice: *ecuatorianos* y *ecuatorianas*. En el art. 11.2 establece el principio antidiscriminatorio, siendo muy amplio en las posibilidades que podrían generar discriminación no solo a las mujeres, sino a todas las personas por razones de sexo, identidad de género y orientación sexual, entre otras.

El ejercicio de los derechos se regirá por los siguientes principios:

2. Todas las personas son iguales y gozaran de los mismos derechos, deberes y oportunidades.

Nadie podrá ser discriminado por razones de etnia, lugar de nacimiento, edad, sexo, identidad de género, identidad cultural, estado civil, idioma, religión, ideología, filiación política, pasado judicial, condición socio-económica, condición migratoria, orientación sexual, estado de salud, portar VIH, discapacidad, diferencia física; ni por cualquier otra distinción, personal o colectiva, temporal o permanente, que tenga por objeto o resultado menoscabar o anular el reconocimiento, goce o ejercicio de los derechos. La ley sancionará toda forma de discriminación.

El Estado adoptará medidas de acción afirmativa que promuevan la igualdad real en favor de los titulares de derechos que se encuentren en situación de desigualdad. (Constitución de la República de Ecuador, 2008)

Las garantías constitucionales de 2008 no se corresponden a los generosos reconocimientos de la Asamblea Constituyente, sino que son el resultado de la exigencia social a través de los movimientos de mujeres no solo nacional sino internacional. En este sentido, los principios y los derechos constitucionales se

sustentan en los derechos reconocidos a las mujeres en tratados y convenios internacionales. A nivel regional la Convención Americana Sobre Derechos Humanos aprobada en 1969 y ratificada por Ecuador en 1977, en su artículo uno establece que los derechos se reconocerán a todas las personas sin discriminación alguna, por tanto, incluye la razón de sexo.

### **2.3.3. Género y derecho a la igualdad en los convenios internacionales y su repercusión en la legislación ecuatoriana.**

La Convención sobre la Eliminación de toda forma de Discriminación contra la Mujer, (CEDAW son sus siglas en inglés) (ONU), aprobada por Naciones Unidas en 1979 y ratificada por Ecuador en 1981, lo que le exige es generar políticas públicas. Estas políticas persiguen concretar en la vida diaria de las mujeres los derechos que consagra la convención, fundamentalmente superar cualquier forma de discriminación. En el art. 1 consagra:

A los efectos de la presente Convención, la expresión “discriminación contra la mujer” denotará toda distinción, exclusión o restricción basada en el sexo que tenga por objeto o resultado menoscabar o anular el reconocimiento, goce o ejercicio por la mujer, independientemente de su estado civil, sobre la base de la igualdad del hombre y la mujer, de los derechos humanos y las libertades fundamentales en las esferas política, económica, social, cultural y civil o en cualquier otra esfera. (La Convención sobre la emiminación de toda forma de discriminacion Contra la Mujer, 1979)

Al ser el centro de esta convención, la eliminación de la discriminación, se cuenta con él, para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer. El Comité trabaja para exigir a los Estados partes el cumplimiento de la Convención, a través de las observaciones emitidas para este órgano. En este sentido, en las Observaciones finales sobre los informes periódicos octavo y noveno combinados



del Ecuador, nuestro país presenta el informe de lo que considera son avances al cumplimiento de las observaciones respecto de la eliminación de la discriminación; aquí el Estado ecuatoriano incluye el acceso a la administración de justicia en el marco de la Observación del Comité:

Agilizar la aprobación de un completo plan de acción nacional para la eliminación de la violencia contra la mujer, que comprenda la prevención de todas las formas de violencia contra la mujer, tales como la física, la psicológica y la económica, establezca un presupuesto y un marco cronológico adecuados y prevea la realización de programas de educación y toma de conciencia (CEDAW Ecuador, 2017)

Dentro de los medios para lograrlo, está el acceso al sistema de justicia a través de mejorar el sistema de atención a mujeres víctimas de violencia, lo que implica la capacitación a los servidores judiciales tanto en el ámbito administrativo como judicial para que las mujeres reciban atención de calidad y calidez. Además, nuestro país puntualiza la necesidad de que se garantice la participación igualitaria de mujeres juezas. El Estado en su informe señala:

Dentro de su estructura orgánica, el CJ cuenta con la Subdirección Nacional de Género, que es la dependencia especializada de la Dirección Nacional de Acceso a los Servicios de Justicia que tiene la misión de viabilizar la transversalización del enfoque de género en el sistema de justicia y en el ámbito administrativo de la Función Judicial, (...) En la estructura orgánica del actual CJ se registra el componente de género y existe un aumento significativo en el número de mujeres que ocupan cargos de juezas. (Consejo de la Judicatura de Ecuador, 2018)

Al igual ocurre en todo proceso por la igualdad corresponderá establecer si se han logrado los objetivos. Para ello, se debe tener en cuenta si se ha considerado la

situación cultural, sociológica, geográfica, económico y política de las mujeres en Ecuador.

Otra de las fuentes que ha tenido injerencia en el derecho de igualdad que rige en Ecuador es la *Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer "Convención de Belem do Para"* de 1994. Esta Convención facilitó el establecimiento de procedimientos para proteger a las mujeres y sancionar a los victimarios. A raíz de esta Convención se promulgó en Ecuador la Ley 103; esta Ley fue el inicio de un proceso de reforma legal y judicial que condujo a la tipificación de la violencia contra las mujeres dentro de la Ley Penal, publicada en el 2014 (Convención de Belem do Para, 1994).

En el ámbito de familia y civil, a nivel de organización de la administración de justicia, también se ha dado reformas en el Código Orgánico de la Función Judicial lo que llevó a la creación de jueces y juezas de la mujer y la familia. Esto marcó el inicio de la especialización en asuntos de la mujer; sin embargo, el rango de protección lo es en las relaciones de familia de las cuales puede surgir otras como asuntos mercantiles, económicos, civiles que deberán ser desarrollados para una debida protección al derecho a la igualdad en todos los ámbitos de las relaciones humanas.

#### **2.4. El derecho a la igualdad desde la visión de género**

Isabel Cristina Jaramillo define al Derecho como el conjunto de instituciones formales que regulan la vida de una sociedad. Desde la crítica feminista, la autora plantea que el Derecho es una herramienta de lucha empleado por las mujeres con el fin de alcanzar los siguientes objetivos: la igualdad y un justo lugar dentro de la sociedad, mediante el control de la incidencia negativa o anulando la opresión del sistema patriarcal. Por ello, Jaramillo considera que la manera en la que se utilice

el Derecho en beneficio de las mujeres, dependerá de cómo ellas entiendan y sientan la opresión. (Jaramillo, *Crítica feminista al derecho*, 2009)

En atención al criterio de esta autora se entiende que el género o visión de género influye en la conceptualización que la cultura y la sociedad asignan a las diferencias entre hombres y mujeres, no por el sexo, sino por los roles que se les ha asignado. Las distinciones y desigualdades, según Isabel Jaramillo, son producto de un nexo entre biología y cultura. En este sentido, la visión de género debe enfrentar resistencias del patriarcado como, por ejemplo: la imposición conservadora en los roles lo que produce una gran desventaja en los derechos de las mujeres. Esas resistencias para la autora, tratan de convertir la lucha de las mujeres en una lucha entre sexos, y éste es el motivo del que se sirve el sistema patriarcal para fundamentar su enfrentamiento a los avances de los derechos de las mujeres.

Esta teoría o visión de género es una estructura social dentro de la cual “los hombres dejan de ser los principales blancos de ataque, así como las mujeres dejan de ser siempre las víctimas” (2009, p. 106). Por lo que su objetivo es, por un lado, el estudio y la comprensión de la relación entre hombres y mujeres, y, por otra parte, la relación de ellos con aquellas personas que poseen diferentes opciones sexuales. Las interrelaciones entre las personas en razón del género permitirán una convivencia con respeto y la igualdad que posibilite la transformación de la sociedad patriarcal, no solo en beneficio del bien de las mujeres, sino también de los hombres.

En consecuencia, la igualdad desde la visión de género no pretende sino una sociedad justa, en donde los derechos de las mujeres logren iguales beneficios, responsabilidades y derechos que han tenido históricamente de manera exclusiva los hombres. Es más, su objetivo es la igualdad de todas las personas, hombres, mujeres y todas las expresiones de sexualidad que se manifiesten.

Esta propuesta de visión de género, surge de los movimientos de mujeres y del feminismo, sobre lo cual Isabel Cristina Jaramillo expone:

Feministas, conjunto de personas, acciones y teorías que asumen un compromiso político con la idea de que dentro de las sociedades contemporáneas las mujeres son perdedoras en el juego social, en la sociedad patriarcal en el que existe una supremacía de lo masculino (p. 108) (Jaramillo, *Critica feminista al derecho*, 2009)

Es por esta concepción de la supremacía de lo masculino que el Derecho es producto de la imposición e intereses masculinos dentro de las sociedades patriarcales que no han considerado el beneficio e intereses de las mujeres. En este sentido, la declaración de derechos es el resultado de un largo recorrido en la historia de la humanidad.

El género, es, por lo tanto, el elemento sobre el cual se han dado las relaciones entre hombres y mujeres, y en consecuencia el ejercicio de poder con base en el género. Esta relación a lo largo de la historia ha establecido un sistema de dualismos que representa el orden jerarquizado entre hombres y mujeres, en el cual los hombres han ejercido el poder en beneficio exclusivo de ellos y en desmedro de la vida y los derechos de las mujeres. Frances Olsen (2009) explica:

Los hombres han oprimido y explotado a las mujeres en el “mundo real”, pero también han colocado a las mujeres en un pedestal, situándolas en un mundo de fantasía. Los hombres exaltan y degradan simultáneamente a las mujeres, como también exaltan y degradan simultáneamente los conceptos del lado “femenino” de los dualismos (2009, pág. 139)

Como se puede apreciar, la autora establece cómo los hombres han implantado una relación dual y estratégica para el ejercicio de su poder, han explotado y oprimido a las mujeres no solo a través de la fuerza sino utilizando medios sutiles para anularla y devaluarla desconociendo todo su aporte al sistema social y económico sobre el cual se sustenta el patriarcado. En cada cultura esta expresión dual del poder de los hombres se presenta de maneras diferentes, pero con igual resultado y que también está oculto en falsas intenciones de reconocer el derecho a

la igualdad entre los sexos. Por ello, Alda Facio (2009) deja ver que dentro de las estrategias está el crear una falsa idea de igualdad:

Hay personas que dicen estar a favor de la igualdad entre los sexos, pero se oponen a cualquier medida que les de trato diferenciado, como si hombre y mujeres ya estuvieran en un plano de igualdad real o porque (...) confunden la igualdad con semejanza o similitud entre los sexos (Facio, La responsabilidad estatal frente al derecho humano a la igualdad, 2016, pág. 28)

La subordinación se sustenta en la devaluación, en los significados negativos y en la exclusión de la mujer. Es el resultado de la dicotomía de roles entre hombres y mujeres que se sustenta en supuestos hechos naturales y una cultura patriarcal dominante que erige los roles invisibilizados de las mujeres y su aporte al sistema económico y social. Los roles «naturales» establecidos como el cuidado y la reproducción, hacen una sublimación de los roles de madre, de cuidadora de la familia, sin recibir ninguna retribución económica y social que permita asegurar su bienestar y subsistencia en condiciones de dignidad y con iguales oportunidades de desarrollo personal que a los hombres.

## **2. 5. La neutralidad del Derecho frente al derecho de igualdad de las mujeres.**

Uno de los principales postulados en la tradición del Derecho es su, según el cual, las condiciones particulares de las personas para generar la ley y aplicar, a través de la administración de justicia, en la que tradicionalmente no se ha considerado las situaciones que causan desigualdad, problema que explica Facio (Facio, La responsabilidad estatal frente al derecho humano a la igualdad, 2016) que van desde la aplicación de conceptos al tratar como sinónimos los términos igualdad y semejanza, asunto que limita la erradicación de la discriminación, sobre todo, señala que es el Estado el que no ha querido cumplir sus obligaciones frente a la problemática siendo necesario su involucramiento para el entendimiento y

aplicación del derecho a la igualdad, lo que exige que en la aplicación e interpretación del derecho se condiciones particulares de protección que requieren las mujeres. ha establecido de manera Equipo Latinoamericano de Justicia y Género:

Todas estas sentencias resuelven controversias entre particulares o apelaciones directas a las obligaciones del Estado vinculadas con los derechos de las mujeres, las condiciones de su vigencia y la interpretación de normas de jerarquía constitucional que garantizan el derecho a la igualdad, la no discriminación y la autonomía personal (Gherardi N. , 2012, pág. 7)

Las condiciones de desigualdad de las mujeres, el derecho no puede ser neutral, porque impediría su protección. El Estado tendría en el principio de para generar políticas públicas, leyes y ni aplicar las existentes en consideración a la problemática de ellas, por lo que el Derecho y el Estado deben valorar de manera preferente y prioritaria las condiciones de desventajada y discriminación de las mujeres, tener en cuenta las relaciones entre las personas, entre éstas y el Estado, el trato que le corresponda según sus condiciones personales, sociales, culturales y económicas.

En la costumbre, las convivencias sociales y la culturales que, han sido establecidas por el sistema patriarcal, en el cual, que el género se convierte en una molestia, por ello el interés de anular su incidencia. Por tanto, el género como, es reciente, y su presencia se ha logrado gracias a las exigencias feministas por alcanzar la emancipación. Dentro de dichas exigencias se incluyen el ámbito legal y normativo. Ramiro Ávila Santamaría, señala:

La categoría género es una construcción relativamente nueva y mal entendida. En Latinoamérica podríamos afirmar que recién en los años noventa es difundida y no ha sido adecuadamente comprendida. Parte del problema de la categoría es que el término “genero” es polisémico (...) No

es sinónimo de mujer, sexo, feminismo (...) La categoría es compleja y tiene que ver con que el género es un elemento constitutivo de las relaciones sociales y de las relaciones significantes de poder (2009, p. XV). (Ávila Santamaría, Ramiro; Salgado Judith y Lola Balladares, 2009)

De lo señalado se entiende por qué una interpretación judicial basada en el principio de neutralidad, resulta completamente injusto para las mujeres. La aplicación igualitaria de las normas a las personas sin ninguna valoración particular, únicamente mantiene un sistema de dominio social, económico, moral sobre las mujeres. Por ello la importancia de suspender la aplicación de neutralidad en estos casos, permite valorar las desigualdades e inequidades sociales que configuran las diferencias en razón de la clase social, raza, cultura, sexo y género.

### **Capítulo III**

#### **Estudio dogmático y normativo: mecanismos y retos para la tutela del derecho a la igualdad**

##### **3.1. El derecho a la igualdad como baluarte social y la injerencia del Derecho**

Dentro de los objetivos de finales del siglo XX y del siglo XXI, la igualdad es un principio fundamental para la sociedad. En este sentido, Butros Galli, ex Secretario General de la Naciones Unidas, y citado por Begoña Marugán, expresó que «*La igualdad entre hombres y mujeres es el mayor proyecto político del siglo*»<sup>5</sup>. Criterios como el mencionado apuntan a que la desigualdad de género es uno de los mayores problemas para la vigencia y el ejercicio de los derechos humanos. Por este motivo, la protección al derecho a la igualdad debe ser considerada por quienes ostentan el poder como prioritaria.

Como se mencionó con anterioridad, el papel del Derecho en la sociedad puede ser explicado desde las diferentes teorías feministas.<sup>6</sup> Las críticas provenientes de estas teorías coinciden sobre el fin de del Derecho, pues, este ha estado orientado a mantener el *statu quo* del patriarcado como sistema de hegemonía del poder de los hombres. A pesar de ello, el Derecho posee una injerencia notoria y se ha constituido en un mecanismo de lucha de las mujeres para alcanzar la igualdad; así lo consideran autoras como Isabel Cristina Jaramillo (2000).

La injerencia del Derecho se hace efectiva de forma positiva o negativamente en los procesos judiciales. Los procesos, por un lado, son un elemento clave que facilitan medir el porcentaje de mujeres que acceden a la justicia amparadas en el derecho a la igualdad; y, por otra parte, permiten conocer el cómo la formación de los jueces y las juezas en materia de género influyen en la superación de la desigualdad en general y la que por razón del género existe en la sociedad. En atención a lo anterior, el Derecho es uno de los instrumentos más efectivos para alcanzar la igualdad. De la manera en que se utilice el Derecho para alcanzar la igualdad depende el cómo se entiendan factores como: la opresión, la desigualdad, entre otros y la forma en que estos se evidencian hoy en día en la vida de las mujeres. (Jaramillo, La crítica Feminista al Derecho, 2000)

---

<sup>5</sup> Begoña Marugán La igualdad de género, pieza fundamental de un nuevo contrato social

<sup>6</sup>



### **3.2. Factores negativos para la tutela efectiva del derecho a la igualdad**

A pesar de la cualificación del Derecho como instrumento para la protección de las mujeres, existen ciertos factores que constituyen un reto para la protección del derecho a la igualdad como son: los estereotipos, la opresión, la desigualdad, los conocimientos de los administradores de justicia en materia de género, entre otros. A continuación, se hará referencia a los más relevantes.

#### **3.2.1. Los estereotipos de género y el derecho de igualdad**

Los derechos que en aplicación del principio de igualdad han alcanzado las mujeres, pueden verse afectados por los estereotipos que se han impuesto en la sociedad. Con el fin de comprender su incidencia, se debe partir de los conceptos básicos como son: el derecho a la igualdad y los estereotipos y concepciones de género.

Conforme al criterio de la Corte Constitucional de Ecuador, el derecho a la igualdad contiene dos parámetros. Por un lado, es un principio rector que transversaliza el ejercicio y la protección de derechos a través de la aplicación e interpretación de los mismos. Y, por otra parte, el segundo parámetro radica en la aplicación e interpretación de los derechos. Este último, a su vez, está compuesto por dos dimensiones: 1) la igualdad formal, entendida como la garantía de que la ley debe ser aplicada para todos, es decir, es la igualdad de trato dentro de la legislación y en la aplicación del Derecho; 2) la igualdad material hace referencia a la igualdad de oportunidades. En ambos casos se deben establecer mecanismos para que las personas diferentes entre sí lleguen a obtener tanto la igualdad formal como la material (Derecho Ecuador, 2018, pág. 1)

Los estereotipos afectan al derecho a la igualdad porque en la sociedad y en el Estado se han formado conceptos que rigen sus relaciones. El estereotipo, según la RAE es: *«la imagen o idea aceptada comúnmente por un grupo o sociedad con*

*carácter inmutable»* (2019). Mientras que los estereotipos de género se definen como:

Los estereotipos de género son aquellas ideas o creencias arraigadas en la sociedad relacionadas con cuál es o cuál debería ser el rol de los hombres y las mujeres. No tienen ninguna justificación científica o demográfica y, por lo general, se dictan de forma inconsciente. De este modo, se caracterizan porque atribuyen rasgos, actitudes, comportamientos y patrones a cada uno de los géneros, los cuales son compartidos por mucha gente y, por lo tanto, forman parte del imaginario de una determinada comunidad (INTERMÓN, 2018)

Con las definiciones anteriores se permiten puntualizar en que los estereotipos son concepciones y creencias que son adoptados dentro de sociedades y estados que tienen problemas estructurales de desigualdad económica y social, como es el caso de Ecuador y la gran mayoría de países de Latinoamérica. Dicha desigualdad, a su vez, se sustentan en factores como la raza y el origen geográfico, y dentro de estas circunstancias los hombres y las mujeres deben cumplir con los papeles asignados; en el caso de la mujer son la reproducción y el cuidado de la familia y en el de los hombres es la producción dentro del sistema económico. De tal forma que los estereotipos de género han permitido la opresión y desigualdad constante de las mujeres. Sobre la base de los estereotipos se cree que las mujeres deben dedicarse exclusivamente a criar a los hijos y al cuidado de los hombres porque es atinente a su naturaleza y, debido a que no tiene la misma capacidad de los hombres, cuenta con limitaciones para el trabajo y para ejercer cargos de dirección y de gobierno; mientras que se considera que los hombres poseen un don natural para el ejercicio de la autoridad.

### **3.2.2. La opresión**

El sistema de opresión no se relaciona únicamente con la forma de gobierno de los pueblos, sino también con la anulación de la personalidad, de la vida social,

laboral y familiar de las mujeres. La autora Iris Marion Young (2000) explica cómo el sistema de justicia aporta a la superación o conservación de la opresión. Por la relevancia de este estudio, se sigue de forma extendida a esta autora.

Existen diferentes clases de opresión en las que están inmersos los seres humanos por razón de origen, de raza, de migración, de condición social y de género. En este sentido, ser mujer es someterse a una doble opresión: 1) por género y 2) por circunstancias personales como el hecho de pertenecer a la raza negra, a la indígena o ser migrante. Con relación a lo indicado, la Young (2000) expresa lo siguiente:

La opresión, como expresa Marilyn Frye, se refiere a «una estructura cerrada de fuerzas y barreras que tienden a la inmovilización y reducción de un grupo o categoría de personas» (...). En este sentido, estructural amplio, la opresión se refiere a las grandes y profundas injusticias que sufren algunos grupos como consecuencia de presupuestos y reacciones a menudo inconscientes (...) y como consecuencia también de los estereotipos difundidos por los medios de comunicación, de los estereotipos culturales y de los aspectos estructurales de las jerarquías burocráticas y los mecanismos del mercado; en síntesis, como consecuencia de los procesos normales de la vida cotidiana (Young, 2000, págs. 74-75)

Por lo tanto, la opresión es el resultado de varios factores estructurales que han generado y mantienen sistemas injustos en contra de ciertos grupos sociales, dentro de los cuales están las mujeres. Los factores estructurales, al ser una constante en la vida, impiden que exista una conciencia con relación a quienes son los oprimidos y los opresores; esto se debe, como indica Young, al ejercicio del poder a través de prácticas educativas, de producción y distribución de bienes que tienen como propósito el mantenimiento y la reproducción de la opresión a través de la cotidianidad.

Dentro de la falta de la conciencia de los grupos oprimidos, Young *diferencia dos situaciones puntuales: por un lado, la opresión que ejerce la sociedad en general y por otra parte, la opresión proveniente de aquellas personas individuales o grupos de poder* (2000). Dentro de la última situación los actores sí son conscientes de la opresión que generan y del daño que sufren las personas, como, por ejemplo: el daño a través de la violencia doméstica, la explotación laboral, entre otros. Por lo tanto, la situación de opresión es consciente e inconsciente.

Si bien, la opresión continúa perpetrada a ciertos grupos se basa en las condiciones particulares de cada uno de ellos como es el caso del grupo social de las mujeres; sin embargo, se presentan diferencias dentro del mismo grupo en atención a la situación económica y racial de las mujeres. Por lo tanto, las mujeres con sus especificidades propias, sufren los efectos de la opresión por ser mujeres y además por ser indígenas, negras, migrantes o provenientes de zonas rurales.

### **3.2.2.1. Las caras de la opresión**

Young, mediante lo que denomina *caras de la opresión*, identifica a los diferentes elementos que componen el sistema de opresión como son: la explotación, la marginación, la carencia de poder, el imperialismo cultural y la violencia.

**1. La explotación:** se refiere al capitalismo como un modelo en el cual se ha dado un hecho particular que es la aceptación de las condiciones sociales, de trabajo y económicas. En cuanto al trabajo, este es una mercancía que tiene un valor y produce un beneficio para el capitalismo que compra la fuerza laboral de las personas. De tal forma que el trabajador o trabajadora vende *voluntariamente* su fuerza de trabajo para lo cual se sujetan a las condiciones del capitalismo, y, en muchos casos se caen en condiciones de explotación (Young, 2000).

La explotación, en razón del género dentro del capitalismo en sociedades más desfavorecidas, como las latinoamericanas, ocasiona tres grandes problemas para las mujeres (Young, 2000):

- 1) La explotación a través de la estructura familiar patriarcal —que ha sido ampliamente analizada—, en la cual la mujer es su reproductora y cuidadora. El sistema económico capitalista explota la fuerza laboral masculina; el hombre se preocupa únicamente de sus obligaciones laborales, mientras que es cuidado y protegido por las mujeres de manera gratuita y sin ningún reconocimiento de los derechos de las mujeres. En los primeros años del siglo XXI, a esta actividad se ha denominado trabajo doméstico y representa los cimientos sobre los cuales se sostiene el capitalismo, que aún no lo reconoce como trabajo y mucho menos está dispuesto a pagar un valor por este.
- 2) La responsabilidad de cuidado de las mujeres es un problema para el capitalismo. Las mujeres que están dedicadas al cuidado, no tienen medios de subsistencia, por lo tanto, el Estado interviene a través de subsidios, los mismos que tienen por objetivo mantener la responsabilidad de cuidado en las mujeres, en lo que se denomina como patriarcado público. Con ello, se institucionaliza el papel de las mujeres en beneficio del sistema.
- 3) La segunda forma de explotación de género en el capitalismo se produce cuando las mujeres acceden al trabajo formal, pero lo hacen en áreas consideradas como exclusivas para ellas y relacionadas con el cuidado. En este sentido, Iris Marion Young señala:

En las economías capitalistas (...), los lugares de trabajo a los que cada vez más mujeres han ido entrando sirven como otro importante espacio de explotación de género (...) las energías de las mujeres se consumen en trabajos que suministran placer y bienestar a otras personas, generalmente hombres; y estas tareas de camarera, oficinista, enfermera y otras similares vinculadas a la prestación de cuidado, todas basadas en el género...” (Young, 2000, pág. 90)

Esta explotación se agudiza en las empleadas domésticas, las mujeres de razas oprimidas y las pobres. Lo que es calificado por Young como *la injusticia de la explotación* (Young, 2000) p. 83. En este ámbito existe una limitada actuación de la admiración de justicia, debido a que el problema es estructural y se sustenta en la relación entre los grupos sociales de poder con los dominados u oprimidos. Para superar esta situación tendría que modificarse las relaciones estructurales a través de «*Hacer justicia donde hay explotación requiere reorganizar las instituciones y las prácticas de toma de decisiones, modificar la división de trabajo y tomar medidas similares para el cambio institucional, estructural y cultural*» (Young, 2000)

La erradicación de las formas de explotación en la sociedad pasa por un cambio estructural. Sin embargo, no se visualiza que algo así pueda ocurrir a mediano o largo plazo; por lo tanto, las circunstancias que rodean la explotación deben ser conocidas y reconocidas por los jueces y juezas en la administración de justicia.

**2. Marginación:** relacionado con lo anterior, la *marginación* es considerada por Iris Marion Young (2000) como la segunda cara de la opresión. Esta se presenta de manera preponderante en grupos sociales como las mujeres y se agudiza por el hecho de pertenecer a una raza específica y en el caso de Ecuador, por la ubicación geográfica. La marginación consiste en la exclusión de las personas del área laboral, debido a que el capitalismo no puede o no quiere utilizarlas. Esta situación se presenta especialmente en mujeres jóvenes, en las madres solteras y en sus hijos e hijas; y como consecuencia son expulsadas del sistema de producción y de los beneficios de bienes y servicios. Esta marginación afecta a los derechos fundamentales como el de igualdad. Las personas pierden la oportunidad de incluirse a través de sus capacidades y se limita su desarrollo personal, volviéndose dependientes de otros y del Estado. De ninguna manera este problema se supera únicamente con políticas sociales como la concesión de bonos de pobreza en el caso de Ecuador.

**3. La carencia de poder:** esta situación es constante en la historia y vida de las mujeres, porque al haber sido marginadas, son parte del sistema de explotación del capitalismo. Las mujeres, principalmente, han sido incluidas en el medio laboral tradicional, pero manteniendo sus responsabilidades de cuidado del hombre y de la familia y completamente alejada del poder. Las pocas mujeres que han ejercido algún poder conforme se vieron con anterioridad<sup>7</sup>, tuvieron que hacerlo dejando en un segundo plano su condición de mujer e imitando conductas o formas masculinas (Young, 2000).

La gran mayoría de mujeres que carecen de poder se sujetan a aceptar órdenes y a cumplir los papeles históricamente asignados dentro los cuales no toman ninguna decisión. Esta situación hace que dependan económica y moralmente de la autoridad bien sea el cónyuge, el padre, los hermanos, los hijos o del Estado que, a través de los bonos, condiciona el tener situaciones de marginación y dependencia.

El ingreso al mundo laboral de las mujeres lo es en aquellas actividades en que se limitan a recibir órdenes, afianzándose la injusticia en cuanto a los ingresos y a las posibilidades de desarrollo personal y profesional.

**4. El imperialismo cultural:** (Young, 2000) indica que las relaciones de poder y la opresión tienen como base la división social del trabajo. Con relación a las mujeres, y en función de las actividades que logre cumplir, pueden o no alcanzar condiciones de vida justas e igualitarias en comparación a las demás personas — hombres—, dentro de esta interacción entre mujeres y los otros, intervienen bases estructurales que lo determinan dicha relación. En este sentido, Young sostiene:

Experimentar el imperialismo cultural es experimentar cómo los rasgos dominantes de la sociedad vuelven invisibles la perspectiva particular de nuestro propio grupo (...) conlleva la universalización de la experiencia y

---

<sup>7</sup> Sobre este tema ver: Cap. I, página 9

la cultura de un grupo dominante, y su imposición como norma. Algunos grupos tienen acceso exclusivo (...) Sin darse cuenta a veces de lo que hacen, los grupos dominantes proyectan sus propias experiencias como representativas de la humanidad como tal. (Young, 2000, pág. 103)

La proyección proveniente de los grupos dominantes choca con la realidad de los grupos sociales oprimidos dentro de los cuales están las mujeres. En estos grupos se plasman las diferencias y desigualdades sociales, económicas y culturales; aspectos que son considerados por los grupos dominantes, y a criterio de Young como: «*desviación e inferioridad*» (Young, 2000). Para los grupos dominantes, los *otros* son invisibles debido a que no son reconocidos y al mismo tiempo son diferentes en cuanto su inferioridad. Este criterio es lo que constituye la injusticia del imperialismo cultural, en el que los grupos dominados tienen poca o ninguna incidencia en los grupos dominantes, siendo estos últimos los que imponen su interpretación de la vida social y cultural, como esta fuera universal.

**5. La violencia:** La última cara de opresión, según Young (2000) es *la violencia* que sufren los grupos oprimidos de manera sistemática. En este sentido, las mujeres son víctimas de la violencia psicológica, física y sexual, como ejemplo: la autora menciona que un tercio de las mujeres norteamericanas han vivido un ataque sexual. Esta forma de opresión anula a las personas de forma individual, las somete a través de la humillación, la degradación y los estigmas que favorecen a los grupos dominantes; por esta razón, las mujeres son las víctimas históricas de los hombres, debido a su poder que va desde el físico al económico, y se mantiene como una forma de opresión social. El carácter sistemático de la violencia puede ser entendido de la siguiente manera:

Lo que hace de la violencia un fenómeno de injusticia social y no solo una acción individual moralmente mala es su carácter sistemático, su existencia en tanto práctica social. La violencia es sistemática porque está



dirigida a miembros de un grupo simplemente por ser miembros de ese grupo (Young, 2000) (pp. 107-108).

### **3.3. La desigualdad como consecuencia de la opresión y las acciones desde el Derecho para erradicarla**

La desigualdad en que viven las mujeres puede ser explicación desde el sistema opresivo, es más, es una consecuencia directa de la opresión en todas sus formas. La violencia, por ejemplo, una de las caras de la opresión, es ocultada, tolerada y justificada por el sistema, y se transforma en la peor forma de opresión e injusticia social que ha logrado sustentar la desigualdad en razón de género (Young, 2000) .

Ciertos aspectos que rigen el pensamiento, la actividad social, familiar, cultural, política y judicial que se encuentran relacionados con el derecho a la igualdad de las personas, pueden ser analizados desde las categorías de Género y de Derecho. Este tipo de análisis permite explicar por qué la igualdad no se plasma en las relaciones humanas y, concretamente, en qué medida las relaciones con base en el Género han influido en las condiciones de desigualdad que han lacerado a la humanidad, particularmente, a las mujeres. Aparte de ello, un estudio del tipo indicado, facilita conocer el alcance y aporte del Derecho entendido como instrumento que sirve para mantener o no la injusticia y la opresión de las personas a través de la desigualdad. (Young, 2000).

En la conferencia ofrecida por Alda Facio Montejó (Conferencia. Diplomado Género y Justicia. Instituto Veracruzano de las Mujeres, 2014) realiza varias referencias a las concepciones y estereotipos de género con la finalidad de explicar la desigualdad. En virtud de ello, la perspectiva de género favorece dilucidar la desigualdad y dentro de esto puede entenderse el efecto del pensamiento o concepciones sexistas como sustento de la misma, cuyo origen se

remonta a la historia del patriarcado<sup>8</sup>. Facio considera que la humanidad ha atravesado 5000 años de patriarcado. Y, es en la Conferencia de Viena, llevada a cabo en 1993, que se reconoció a las mujeres como seres humanos. Cabe resaltar que esto se produjo recién en el siglo XX. Para dicha Conferencia, previamente, se trabajó durante 40 años en el pensamiento de las mujeres, de los hombres, de los políticos y de los gobernantes a través de la Organización de las Naciones Unidas.

El trabajo partió de una re conceptualización de los derechos humanos reconocidos hasta entonces. Esta situación sigue produciéndose, de tal forma que, en las conferencias y convenciones de la ONU, constantemente, se emiten nuevos criterios en torno a los derechos de las mujeres, que resultan trascendentales para perfeccionar los derechos ya reconocidos o incluir nuevos dentro de las declaraciones, convenciones y leyes de protección, especialmente, los referentes a la violencia y a la discriminación.

Lo expuesto por Facio (2014) se basa en la realidad de la lucha de las mujeres para combatir la opresión, las concepciones, los pensamientos y las filosofías que, aparentemente, reconocían los derechos a la igualdad de toda la humanidad, cuando en la práctica se evidencia una constante desigualdad, existiendo personas con derecho y otras sin ellos. Dentro de este último caso se ubica a las mujeres indígenas, afro descendientes, a las provenientes de sectores rurales, marginales y a las migrantes. De tal forma, como sostiene la autora, existe una perspectiva androcéntrica de los derechos humanos, y si esta es la que domina, evidentemente, lograr concepciones de género que aporten a la igualdad es bastante difícil, porque ello significa confrontar al sistema dominante que utiliza varios medios de dominación, algunos inclusive ni siquiera han sido visibilizados y que definitivamente han oprimido la vida de las mujeres en su vida personal y como grupo social, manteniendo la desigualdad con características androcéntricas y misóginas de opresión.

---

<sup>8</sup> Sobre este tema ver: Cap. I, pág. 13.

### **3.3.1. El Derecho frente a las opresiones y la desigualdad**

Sobre las maneras de luchar y superar estas formas de opresión que mantienen la desigualdad e injusticia en la sociedad, María López Sepúlveda (2014) señala que la enseñanza, la aplicación y la interpretación del Derecho, serían una de ellas, especialmente, a través de institucionalizar el enfoque de género en la actividad social y en la justicia. El género permite posicionar los derechos de las mujeres, explicar la desigualdad; mientras que el Derecho como ciencia, es un instrumento de reivindicación, por lo tanto, muy eficaz para explicar y luchar, especialmente, en contra de la violencia, considerada como la peor forma de opresión y desigualdad, fundamentos para el dominio masculino en la creación y aplicación de las normas.

El Derecho con enfoque de género permite visibilizar las opresiones señaladas por Young y comprender los roles que se han asignado a las mujeres para mantener el sistema económico patriarcal. La neutralidad del Derecho ha facilitado la legitimidad del patriarcado en el capitalismo; ante esto, indica:

En las teorías impregnadas de significados de neutralidad y legitimidad impuestas en el mundo del sexismo jurídico para desconocer desigualmente no solo dignidades y derecho, sino también necesidades específicas, aportes históricos y participaciones en el desarrollo (López Sepúlveda, 2014) (p.31)

Paradójicamente, los postulados del derecho neutral han beneficiado al sistema, pero a su vez, como se ha señalado, desde la perspectiva de género permite visibilizar, analizar, explicar y conceptualizar los problemas de las mujeres antes referidos. Además, facilita el planteamiento de nuevas formas de relacionarse los hombres con las mujeres que permitan la igualdad de derechos.

Deconstruir el paradigma que ha legitimado al Derecho como producto del sistema cultural del pensamiento patriarcal, basado en preconceptos teóricos de indiferencia en términos de género y saturado de actitudes, juicios y teorías excluyentes que lo hacen discriminatorio (Lòpez Sepúlveda, 2014, pág. 31)

El Derecho ha sido un instrumento que ha servido para mantener el sistema binario en razón de género, de tal forma que, en atención a este, se ha conceptualizado lo que es una mujer, un hombre, sus comportamientos y sus papeles. Al respecto Linda McDowell señala:

Este sistema binario de las divisiones de género sigue siendo uno de los elementos decisivos del comportamiento de las sociedades contemporáneas. Así, las mujeres y las características asociadas a la feminidad son irracionales, emocionales, dependientes y privadas y más cercanas a la naturaleza que a la cultura; mientras que los atributos masculinos se presentan como racionales, científicos, independientes, públicos y cultivados (Mcdowell, 2000, pág. 26)

En virtud de este sistema binario se ha estructurado el Derecho y se han creado sus normas. En cuanto a las mujeres, este sistema se ha centrado en mantener a la gran mayoría de mujeres dentro del mundo del cuidado y la protección de la familia, incluidos los hombres de quienes depende económica y moralmente. Por ello, autoras como Isabel Cristina Jaramillo (2000) critican el cómo se ha utilizado el Derecho desde tres estamentos básicos: 1) La teoría del derecho; 2) Las instituciones jurídicas; y 3) Los métodos de análisis jurídico. Así, la teoría del Derecho ha protegido a las sociedades patriarcales, e incluso cuando se dice que protege los derechos de las mujeres lo hace desde los intereses y necesidades patriarcales, un ejemplo es la sanción de la violación cuyas penas son bajas y, se justifica el hecho en supuestas conductas de las mujeres. Por otra parte, el Derecho como institución ha permitido la exclusión generalizada de las mujeres,

pero así también, desde este aspecto ha podido ser criticado y se han conseguido cambios en conceptos básicos y cambios de estereotipos que han concluido, por ejemplo, en lograr el derecho al voto, la autonomía de las mujeres en la toma de decisiones que van desde la administración de bienes y libertad de ejercicio de la voluntad.

### **3.3.2. La capacitación de los operadores judiciales: un escollo para el derecho a la igualdad**

Los estereotipos afectan a la sociedad en general, y sin duda, también influyen en muchos de los operadores judiciales, entre ellos juezas y jueces que están precisamente a cargo de tutelar el derecho a la igualdad de las mujeres.

El cometido proteccionista del Derecho no está exento de dificultad y uno de los retos para que el Derecho cumpla como instrumento efectivo contra la desigualdad de género es, precisamente, la formación de los operadores judiciales. En este sentido, si bien es en el ámbito del Derecho y, concretamente, en el judicial en donde se pueden iniciar y realizar los cambios necesarios para evidenciar la igualdad en la sociedad, esto requiere que exista una adecuada concepción, pensamiento y formación de los operadores judiciales en materia de género. Dicha formación va desde el conocimiento de los conceptos básicos de género y sexo. A este respecto, es fundamental clarificar estos términos, Bibiana Escobar García señala:

El Género no está dirigido a la diferenciación natural entre hombre y mujeres (...) el sexo como concepto que desentraña características biológicas propias de los seres humanos; el Género en si aborda el tema de la diferenciación socio cultural entre hombres y mujeres, y las construcciones sociales que frente a ellas se edifican en el ejercicio comunitario (Genero y Derecho, 2011, pág. 13)

A través del conocimiento de los conceptos básicos, no solo se puntualiza la diferencia sustancial entre sexo y género. Además, se deja ver la importancia de conocer y reconocer que Género, como una construcción social, que no es sinónimo de mujer, tampoco se trata de un término que sirva para protegerla, y no se refiere de ninguna manera al feminismo, entendido éste como pensamiento y posición política.

### **3.4. El desarrollo del derecho a la igualdad en Ecuador**

Las mujeres en Ecuador han tenido un largo y álgido camino para conseguir el reconocimiento de sus derechos. El reconocimiento de derechos es el resultado de la exigencia y lucha constante de las mujeres.

Con la finalidad de analizar la protección actual del derecho a la igualdad en la justicia ecuatoriana, es necesario hacer una breve reseña histórica sobre el desarrollo del derecho a la igualdad en el País.

#### **3.4.1. Época Virreinal y Republicana**

Con la Conquista de América, el ordenamiento social, cultural y jurídico del Reino de Castilla —parte de la España actual— fueron implantados en las Indias. Dentro de esta traslación general, también se importaron los papeles entre hombres y mujeres y la tradición de desigualdad que incluyen las diferencias por razones de raza, posición económica y social.

Paradójicamente, cabe destacar que en la Época Virreinal, las mujeres blancas, mestizas e indígenas acudían a los tribunales por diferentes motivos: violencia doméstica, problemas con las dotes, entre otros. Así, por citar algunos casos, en el Archivo Nacional de Historia de Quito fechada el 28 de junio de 1636, se encuentra una querrela de la señora Juana Requejo en contra de su esposo el capitán Andrés de Sevilla por malos tratos que pudieron causarle la muerte

(Sección Matrimonios, Caja 1, expediente 1). En el mismo Archivo, también se puede encontrar una petición de Joseph de Caballero y Atraid con fecha de 22 de septiembre de 1700, para que se le devuelva sus hijas, en vista de que su esposa, María del Pino Argote se fue al convento luego de pedir la anulación de su matrimonio y mantener con el peticionario un pleito por haber disipado su dote (Sección Matrimonios, Caja 1, expediente 8) (Archivo Nacional , 1636).

En el Archivo de la Curia Arquidiocesana de Cuenca, con fecha 2 de julio de 1774, constan en autos la defensa de realizada por el protector de naturales de la india María Galbán, casada con Vicente Campo por nulidad de matrimonio a causa de malos tratos (Caja 17). Asimismo, consta con fecha 18 de junio de 1750, una demanda en contra de Leonardo Espinosa, por haber mandado a azotar a la india Petrona Nasuchug (Caja 22). Y, por último, se mencionan los autos por divorcio fechados el 11 de diciembre de 1786, seguido por Gregoria Morocho, india, contra su marido Faustino Naula, indio (Caja 57)<sup>9</sup>

En la Época Republicana, el primer cuerpo normativo que regula las relaciones entre los habitantes, es el Código Civil, copia del Código chileno, fue aprobado en noviembre de 1857. En esta primera ley ordinaria la mujer no cuenta con capacidad, no es considerada ciudadana y depende de la representación de un hombre, situación jurídica que se ha mantenido prácticamente durante toda la historia del País. De tal forma que las mujeres se han sometido a la autoridad de los hombres, y ellos decidían sobre su personalidad, matrimonio, administración de bienes y familia.

En el caso de Ecuador, el desarrollo legal ha dependido de los cambios a nivel internacional, esta suerte también ha tenido el reconocimiento o no de los derechos de las mujeres. En los siglos XVIII, XIX y XX el poco desarrollo jurídico propio ocasionó la adopción de cuerpos legales de otros países. A partir

---

<sup>9</sup> Los datos sobre los casos encontrados en los archivos fueron proporcionados por la directora de tesis.

de la existencia de las Naciones Unidas, creada en 1945, la normativa y reconocimiento de derechos de las mujeres en atención de su grave realidad de desigualdad y opresión que ha afectado a sus derechos humanos, ha sido orientada por este organismo. La creación de la ONU y particularmente la lucha masiva de las mujeres por sus derechos logró el derecho al sufragio y la participación política, como también visibilizar la discriminación y la violencia, consideradas las peores formas de dominio y opresión.

La ONU, a través de la Comisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer, y posteriormente, mediante la ONU Mujeres, trabajó sobre algunos aspectos básicos como: 1) suprimir el término hombre como sinónimo de humanidad; 2) los derechos políticos de las mujeres —1953—; 3) los derechos en el matrimonio y de familia —1957, 1962—; 4) los derechos laborales, a partir del cual surge el principio *igual salario por trabajo igual* —1951—; 5) el análisis y protección a la mujer víctima de violencia y discriminación que, produjo la promulgación de la Convención sobre la eliminación de todas las formas de discriminación contra la mujer.

Las normas internacionales ratificadas por Ecuador, han dependido de la reestructuración de conceptos básicos, produciendo como consecuencia el respeto a las garantías de los derechos humanos fundamentales de las mujeres.

En cuanto a la participación política, en *Mujer y Elecciones* (Cecilia, Mercedes, Norma, & Rocío., 1984),<sup>10</sup> las autoras hacen relación a la votación de las mujeres, al avance de estas conquistas y cómo su participación masiva ha incidido en la política ecuatoriana, lo que ha generado que los políticos consideren la problemática de las mujeres como parte de sus programas. Desde 1924, cuando vota por primera vez una mujer, Matilde Hidalgo por exigencia propia, y en virtud de este hecho, posteriormente es reconocido el derecho al voto de las mujeres en la Constitución de 1929, hasta la actualidad, la participación política de las mujeres ha

---

<sup>10</sup> Obtenido de <https://biblio.flacsoandes.edu.ec>: <https://biblio.flacsoandes.edu.ec>



sido muy importante. En las elecciones del año 2018 se informó de una mayor participación de mujeres votantes que de hombres.

La paridad entre hombres y mujeres en la participación como postulante a cargos públicos es reconocida en la Constitución de 2008. Sin embargo, no se ha establecido un método que garantice una constante igualdad, un ejemplo claro de esta situación se produjo en Cuenca: en las elecciones 2014 las mujeres lograron 8 de 15 concejalías, mientras que, en las elecciones de 2019, únicamente 2.

Esta referencia es necesaria para esclarecer cómo las concepciones pueden variar de acuerdo con los intereses de los grupos de poder que inciden en la participación de las mujeres; por ello, aquellas mujeres que llegan al poder no trabajan por los derechos de la mayoría de mujeres y en particular por las que se encuentran en condiciones de mayor desventaja social, económica, educativa y cultural. La participación ha sido exclusiva de mujeres que pertenecer a grupos profesionales y económicos medios altos y altos, de tal forma que no se ha logrado la participación de las mujeres sin formación profesional y de estratos económicos y sociales pobres.

#### **3.4.2. El avance en materia de derechos en las décadas de los 70 y los 80 (S. XX)**

Como consecuencia del derecho a la participación política de las mujeres a través del sufragio y de la elección de mujeres a cargos públicos que se produce de una manera continua a partir de 1979, se genera un avance considerable en los derechos personales y civiles de las mujeres. Estos derechos fueron recogidos en el Código Civil, en la década de los 70, cuyo objetivo era lograr la igualdad entre cónyuges y con ello la emancipación de la mujer casada. Asimismo, se produjo el reconocimiento legal de las uniones de hecho con lo cual se estableció ciertas garantías patrimoniales para las mujeres que viven en unión de hecho.

La consecución de estos derechos representó en ese momento un impacto en la organización y sistema de poder de Ecuador. En este sentido, Juan Larrea Holguín expone:

La nueva Constitución de la República de 1978 introdujo la novedad de la regulación jurídica de las uniones de hecho, sin matrimonio (...) Otros decretos y leyes de menor amplitud e importancia se han dictado en estos años, con relación al matrimonio (...) reafirmando la igualdad de los cónyuges y la capacidad jurídica de la mujer casada (Larrea Holguín, 1999)

Lo que más preocupó al sistema patriarcal de Ecuador en los años 70 y 80 fue la supuesta pérdida de la autoridad en el hogar que correspondía de manera exclusiva a los hombres. Sobre este aspecto, Ramiro Ávila Santamaría refiere lo siguiente: *«Existe una relación de dominación masculina y de sumisión femenina. El Hombre puede “legítimamente” y de forma “natural” gozar de ciertas libertades; la mujer, en cambio, debe someterse a ciertas restricciones»* (2009).

La situación descrita ha estado presente en la mayor parte de la vida republicana de Ecuador, de tal forma que, como se aprecia, recién en los años 70 se reconoce el derecho de la mujer al ejercicio de su voluntad, esto es la capacidad legal dentro de la sociedad conyugal lo que incluye la administración de sus bienes también se legitima la posibilidad de reclamar la tenencia de los hijos menores de edad que recién en 1930 se reconoció el derecho a la patria potestad materna, (Ayala , 2017) Así todo esto a pesar de que el hombre no realizaba ninguna actividad de cuidado a los hijos.

De tal forma que antes de esa fecha la mujer estaba imposibilitada de ostentar la tenencia de sus hijos, por lo que ellos representaron un medio de presión y violencia en contra de la mujer para obligarle a permanecer en un matrimonio o unión. La situación económica y patrimonial también ha atravesado por varios momentos que van desde el desconocimiento de derechos hasta reconocimientos

básicos sobre su patrimonio personal y por finalmente la plena capacidad en su administración, pero no en cuanto a por efecto del matrimonio o unión de hecho se le reconozca derechos por su actividad de cuidado.

Hasta antes de las reformas de 1936, la mujer casada requería de decreto judicial, con conocimiento de causa para la enajenación de sus bienes raíces de la sociedad conyugal (...) se reforma el Código Civil y se exige la comparecencia conjunta de los dos cónyuges para la enajenación o hipoteca de los bienes (...) En 1970 (...) se elimina la odiosa institución de la potestad marital (...) A partir de 1970, comienza en Ecuador una dura lucha por parte de la mujer para obtener la igualdad de derechos con respecto al hombre y concretamente equipararlos en cuanto a la administración y disposición de los bienes (...) (Murrieta , 2018) (pp. 95-100)

Lo señalado se sustenta en la relación dicotómica entre hombres y mujeres, y que gozaba de soporte legal. Situación que se veía amparada por el sistema positivista esencialmente legalista, dentro del cual a los jueces les correspondía aplicar las leyes, de manera que, no debían realizar ninguna valoración sobre la situación social, familiar y personal de las mujeres.

En los años 80, se logra de manera definitiva que la mujer pueda administrar sus bienes propios, sin la representación del cónyuge. Sin embargo, respecto a la administración de los bienes de la sociedad conyugal era prerrogativa de los hombres, y recién en las reformas publicadas en el Registro Oficial No. 526 del 19 de junio de 2015, se reconoce el derecho de igualdad en la administración de bienes de la sociedad conyugal. El art. 8 de la Ley reformativa dispone: *«Sustitúyase el numeral 3 del artículo 102 por el siguiente: 3. La expresión libre y espontánea del consentimiento de los contrayentes y la determinación obligatoria de quien administrará la sociedad conyuga».*

El art. 102 del Código Civil se refiere a las solemnidades esenciales para la validez del matrimonio, pero la interrogante es: ¿cómo asegurar que los acuerdos entre los contrayentes se produzcan en igualdad de condiciones?, es decir, que se garantice que no se ejerza de parte del hombre ninguna presión psicológica-emocional en su beneficio y en detrimento de los derechos de las mujeres, sobre todo con respecto a aquellas mujeres que viven formas de violencia y en condiciones de pobreza. En este último caso se considera hasta el día de hoy que no es necesaria la determinación de un administrador o administradora y se resta importancia a este requisito, cuando son las mujeres en situación de pobreza las que mayor dependencia económica tienen de sus parejas. Sobre la pobreza el Instituto Nacional de Estadísticas y Censos (INEC, 2018) reportó lo siguiente:

La pobreza por ingresos a nivel nacional en junio de 2018 se mantiene constante estadísticamente y se ubicó en 24,5 %. Para la medición de la pobreza, el INEC utiliza recomendaciones internacionales, para lo cual se compara el ingreso per cápita familiar con la línea de pobreza y pobreza extrema, que en el mes de junio de 2018 se ubicaron en \$ 84,72 y \$ 47,74 mensuales por persona respectivamente. Los individuos cuyo ingreso per cápita es menor a la línea de pobreza son considerados pobres, y si es menor a la línea de pobreza extrema son considerados pobres extremos. (INEC, 2018)

Con tales ingresos las mujeres en condición de pobreza y extrema pobreza son más vulnerables y dependientes económicamente. En consecuencia, las reformas al Código Civil en cuanto a la administración de bienes del matrimonio, benefician únicamente a aquellas mujeres que no se encuentran en esa situación económica.

### **3.4.3. Las reformas en la administración de justicia y en el ordenamiento jurídico en el S. XXI**

Ecuador ha tenido importantes reformas en la administración de justicia relacionadas con el procedimiento en lo que se ha denominado como *área no penal*. Esta área contiene lo civil, familiar y laboral. Las reformas fueron motivo de la promulgación del Código Orgánico General de Procesos, aprobado el 22 de mayo de 2015 y que entró en vigencia el 22 de mayo de 2016. El proyecto original de este código abarcaba únicamente los procesos que interesan al sistema económico y comercial; mientras que los asuntos de personas y familia fueron introducidos sin mayor análisis dentro de aquellos procesos ya estructurados para los primeros. Esta es la causa de las deficiencias que existen en los procesos de patria potestad, paternidad/maternidad, tenencia de hijos.

En cuanto al divorcio se determinó un procedimiento administrativo por vía notarial en el caso de que no existan hijos, y otro judicial cuando existan. Sin embargo, en las reformas al Código Orgánico General de Procesos publicadas el 26 de junio de 2019 en el Registro Oficial Núm. 517, se viabiliza el procedimiento administrativo ante notario siempre y cuando haya acuerdo entre la pareja con relación a la situación económica y el cuidado de los hijos menores de edad. Todavía no se pueden establecer los efectos que tendrán en la vida de las mujeres y de sus hijos los procedimientos rápidos que han mirado más al principio de celeridad en la solución de los conflictos.

La legislación de Ecuador ha tenido una gran falencia en cuando al divorcio se trata, puesto que nunca ha considerado la situación social y económica de la mujer que ha dedicado todo el tiempo del matrimonio a la reproducción, al cuidado del hombre y la familia, lo que genera absoluta desigualdad con base al sistema patriarcal. El rol de cuidado ha limitado el desarrollo económico personal de la mujer que, en caso de divorcio le garantizaría igualdad de condiciones económicas y sociales respecto al hombre. Las condiciones de desprotección

económica se agudizan cuando más tardío es el divorcio, debido a que las posibilidades de acceder a las fuentes de trabajo se limitan por la edad y la falta de preparación en una profesión, arte u oficio.

Por otra parte, las mujeres frente al divorcio tienen que sobrellevar su situación económica personal y dedicarse al cuidado de los hijos de los que cuáles administran la pensión que debe pagar el padre y además solventar los gastos que no logran cubrir con esa pensión. Esta situación se produce por la responsabilidad impuesta por la cultura y la sociedad sobre la asignación de roles frente al cuidado y no por una decisión reflexionada y libre de presiones familiares y sociales, pues históricamente han sido las mujeres a las que se les ha asignado el cuidado de los hijos. Así en Ecuador durante el año 2018 se han registrado 25.670 divorcios (INEC, 2018), pero no se reporta la situación social y económica en la quedan las mujeres sobre la separación dentro de las uniones de hecho.

Antes la pensión alimenticia se fijaba en función de la voluntad de los padres. En el Código de Menores vigente hasta 2003 se regulaba en función del salario básico; sin embargo, fueron pensiones que en nada aportaban a la manutención de los hijos, siendo la responsabilidad exclusiva de las mujeres no solo el cuidado sino también la provisión de medios económicos. En el indicado año, con la promulgación del Código de la Niñez y Adolescencia, se estableció una tabla de pensiones alimenticias con la cual un porcentaje del ingreso de los padres o madres que no ostentaban la tenencia de los hijos se debía pagar la manutención. Con esta disposición en algo se equipararían las responsabilidades económicas entre madre y padre.

En el año 2009, a través de las Reformas al Código de la Niñez y Adolescencia, también se modificó la tabla de pensiones. Esta reforma ha generado la oposición de los padres, y recién desde este año — 2019 — se plantean sobre el cuidado directo de sus hijos, que trae consigo la discusión de temas como la tenencia compartida. Como se observa, es únicamente a partir de la manera en que se fija la

pensión alimenticia que los hombres participan en la discusión sobre el cuidado de los hijos, lo que antes de la tabla no ocurrió.

Todos estos son elementos que permiten clarificar la situación pasada y presente de la mujer en Ecuador. Si bien se han realizado importantes cambios tendientes a conseguir una igualdad efectiva, sin embargo, estos no son generales, pues las mujeres en situación de pobreza, las de los sectores urbanos marginales y rurales, difícilmente acceden o pueden ejercer los beneficios de las reformas legales.

### **3.5. Las juezas y jueces frente al ordenamiento actual y su papel con relación a la tutela efectiva del derecho a la igualdad**

Conforme se ha señalado, en Ecuador se han dado avances constitucionales y legales que tienden a garantizar el derecho a la igualdad de todos sus habitantes, lo que incluye a las mujeres. Conseguir este objetivo, no depende de la sola vigencia de leyes y normas, sino del pensamiento, la formación, la educación, la actitud de la sociedad, la cultura y la política de los gobiernos de turno. Las juezas y los jueces cuentan con la gran ventaja de tener un marco legal que favorece a la cimentación de una igualdad real y efectiva para las mujeres. En este sentido, el art. 11 núm. 2 de la Constitución es uno de los pilares que garantiza el derecho a la igualdad:

El ejercicio de los derechos se regirá por los siguientes principios: (...) 2. Todas las personas son iguales y gozaran de los mismos derechos, deberes y oportunidades. Nadie podrá ser discriminado por razones de etnia, lugar de nacimiento, edad, **sexo, identidad de género**, identidad cultural, estado civil, idioma, religión, ideología, filiación política, pasado judicial, condición socio-económica, condición migratoria, orientación sexual, estado de salud, portar VIH, discapacidad, diferencia física; ni por cualquier otra distinción, personal o colectiva, temporal o permanente, que tenga por objeto o resultado menoscabar o anular el reconocimiento, goce

o ejercicio de los derechos. La ley sancionará toda forma de discriminación. El Estado adoptará medidas de acción afirmativa que promuevan la igualdad real en favor de los titulares de derechos que se encuentren en situación de desigualdad (Constitución de la República de Ecuador, 2008).

En el caso de las mujeres, plasmar a través de las decisiones judiciales el derecho a la igualdad, exige que, para la consideración del contenido de la garantía constitucional indicada, se contemple el elemento género no de manera aislada sino dentro del contexto que expresa la norma. En consecuencia, se debe valorar la influencia de los demás factores que ubican a las mujeres en condiciones de mayor vulnerabilidad frente al derecho a la igualdad como: la identidad cultural, el estado civil, el idioma, el pasado judicial, la condición socioeconómica y migratoria, la orientación sexual, el estado de salud, si es portadora de VIH, la discapacidad, la diferencia física, y cualquier otra distinción, personal o colectiva, bien sea temporal o permanente que genere estados de desigualdad.

El propósito de la Constitución, como norma fundamental, es superar todos aquellos aspectos que causan un estado de mayor desigualdad, su ámbito de protección es el político, el social, el económico y el cultural. Cristina Mota y Macarena Sáez (2008) señalan al respecto:

El papel de las constituciones como espacios programáticos de mayor jerarquía y el rol de los principios y su valor constitutivo del ordenamiento jurídico hacen que los jueces y la interpretación judicial adquieran una función fundamental (...) el derecho será correctamente aplicado por un juez que comprenda la complejidad teórica y práctica de su misión. (Mota, 2008, pág. 20)

Comprender esa complejidad exige el conocimiento y el reconocimiento de las inequidades, injusticias y opresión sociales que desarrolla Iris Marion Young, y a



las que también son referidas por Motta y Sáez. El entendimiento por parte de las juezas y de los jueces de todos estos elementos permitirá la reconstrucción de los derechos y la denuncia de los daños derivados de la dominación masculina y heterosexual.

La desigualdad por razón de género como se ha visto es uno de los factores más difíciles de erradicar. En este sentido, Motta y Sáez (2008) indica:

Las desigualdades sexuales se fundamentan en la existencia de modelos dicotómicos que no dependen del sexo biológico, sino que son el resultado de la construcción social de géneros; (...) los valores y atribuciones otorgados a cada uno de los géneros han propiciado una distribución desigual de recursos y de poder entre hombres y mujeres. (Mota, 2008, pág. 21)

El reconocimiento de esta situación debe ser considerada al momento de interpretar los conceptos de género, de igualdad y el marco normativo con el fin de garantizar los derechos y las responsabilidades de las mujeres. La tutela efectiva de los derechos de las mujeres se puede dar únicamente si se consideran las desigualdades y la discriminación histórica en la que ha vivido, las estructuras de poder de clase capitalista, la división social y racial de trabajo que le han afectado, así como la opresión diferenciada dirigida a las mujeres según las clases y las razas. Las diferencias según clase y razas, autoras como Lagarde, citada por María del Carmen Galván Tello (2018, p. 25), consideran que son la base de la opresión y discriminación. (Galván Tello, 2018)

El objetivo de lo señalo es que las mujeres accedan y ejerzan derechos fundamentales de tutela judicial en los términos que señalan los arts.: 11, 75 y 76 de la Constitución que permitan la solución de los problemas y asuntos judiciales de las mujeres de manera justa lo que exige tener en cuenta los aspectos de género que se han analizado. La función de las juezas y jueces en atención al



ordenamiento jurídico actual es fundamental para la tutela efectiva del derecho a la igualdad en teoría, solo un análisis jurisprudencial podrá dar luces si esto se está cumpliendo en la realidad.

## **CAPÍTULO IV**

### **Enfoque de género y derecho a la igualdad en las sentencias judiciales de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia del Azuay**

#### **4.1. Mandatos constitucionales concernientes a la administración de justicia**

La Constitución de 2008, en su art. 1 establece que Ecuador es un Estado constitucional de derechos y justicia. En torno a este principio se han desarrollado otros, como el contenido en el art. 11 que garantiza el derecho a la igualdad. Este mandato constitucional, recoge lo dispuesto en los tratados y los convenios internacionales, e incluye a todas las personas que poseen circunstancias particulares, razón por la que viven en condiciones de desventaja frente a los demás, pudiendo ser víctimas de discriminación. Al respecto, el inc. segundo del núm. 2, de la Constitución (2008) enumera las condiciones que facilita la discriminación, entre ellas el sexo y la identidad de género.

De esta manera, la Constitución garantiza la igualdad entre hombres y mujeres al prohibir la discriminación por sexo y/o identidad de género. En el segundo caso, es decir, en lo atinente a la identidad de género, la prohibición amplía el ámbito de protección, incluyéndose no solo a la identidad de las mujeres, sino a otras formas de identidad como de los grupos de lesbianas, gays, transexuales e intersexuales (LGTI) El presente estudio se centra en la situación de igualdad de las mujeres, y de manera puntual a la protección que recibe por parte de la administración de justicia que, como poder del Estado, debe plasmar en sus decisiones los principios y los derechos constitucionales, tutelando de una forma efectiva el derecho a la igualdad de las mujeres, que por alguna circunstancia, tengan que atravesar un proceso judicial.

## 4.2. Métodos interpretativos empleados en las decisiones judiciales

Para una mejor comprensión, se debe tener en cuenta que método, según Guillermo Cabanellas De Torres (2009, p. 366), es: «*el modo de hacer, de decir, el proceder o conducta*». En cuanto al concepto de interpretación jurídica, se señala que:

La interpretación jurídica<sup>11</sup> (o del Derecho) es una actividad que consiste en establecer el significado o alcance de las normas jurídicas y de los demás estándares que es posible encontrar en todo ordenamiento jurídico y que no son normas, como, por ejemplo, los principios. (...) La interpretación judicial: Es la practicada por los jueces y tribunales para emitir sus decisiones (sentencias y demás resoluciones motivadas jurídicamente) en las cuales esta interpretación queda plasmada. En la medida que provenga de instancias más elevadas la interpretación judicial, sentada en los precedentes, tenderá a influenciar con mayor autoridad y frecuencia (Varela, 2018)(pp. 1-2)

Cabanellas (2009), en su Diccionario, establece cada uno de los métodos que han sido utilizados por la ciencia jurídica y la administración de justicia de manera general y permanente. Estos métodos son los siguientes: 1) El método deductivo se fundamenta en los principios admitidos de manera previa; 2) El método inductivo se basa en la observación; 3) El método exegético se basa en el estudio de las leyes, normas y textos jurídicos; 4) El método histórico considera que cada pueblo, de acuerdo con su historia y necesidades, ha de elaborar las leyes y normas que necesitan; y 5) El método sociológico surge del positivismo jurídico que busca la relación entre causa y efecto para establecer las leyes.

Conforme a lo anterior, los métodos utilizados por la administración de justicia son aquellos que han sido desarrollados durante el transcurso de la historia, y que

---

<sup>11</sup> El subrayado es mío.

se han sido recogidos en la ley. En el caso de Ecuador, la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional (2009), establece en el art. 3 los métodos de interpretación de las normas constitucionales y ordinarias:

**1. Reglas de solución de antinomias.** - Cuando existan contradicciones entre normas jurídicas, se aplicará la competente, la jerárquicamente superior, la especial, o la posterior.

**2. Principio de proporcionalidad.** - Cuando existan contradicciones entre principios o normas, y no sea posible resolverlas a través de las reglas de solución de antinomias, se aplicará el principio de proporcionalidad. Para tal efecto, se verificará que la medida en cuestión proteja un fin constitucionalmente válido, que sea idónea, necesaria para garantizarlo, y que exista un debido equilibrio entre la protección y la restricción constitucional.

**3. Ponderación.** - Se deberá establecer una relación de preferencia entre los principios y normas, condicionada a las circunstancias del caso concreto, para determinar la decisión adecuada. Cuanto mayor sea el grado de la no satisfacción o de afectación de un derecho o principio, tanto mayor tiene que ser la importancia de la satisfacción del otro.

**4. Interpretación evolutiva o dinámica.** - Las normas se entenderán a partir de las cambiantes situaciones que ellas regulan, con el objeto de no hacerlas inoperantes o ineficientes o de tornarlas contrarias a otras reglas o principios constitucionales.

**5. Interpretación sistemática.** - Las normas jurídicas deberán ser interpretadas a partir del contexto general del texto normativo, para lograr entre todas las disposiciones la debida coexistencia, correspondencia y armonía.

**6. Interpretación teleológica.** - Las normas jurídicas se entenderán a partir de los fines que persigue el texto normativo.

**7. Interpretación literal.** - Cuando el sentido de la norma es claro, se atenderá su tenor literal, sin perjuicio de que, para lograr un resultado justo en el caso, se puedan utilizar otros métodos de interpretación.

**8. Otros métodos de interpretación.** - La interpretación de las normas jurídicas, cuando fuere necesario, se realizará atendiendo los principios generales del derecho y la equidad, así como los principios de unidad, concordancia práctica, eficacia integradora, fuerza normativa y adaptación (Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, 2019)<sup>12</sup>.

Como se aprecia la norma abarca los métodos de interpretación jurídica dando a las juezas y jueces las más amplias posibilidades de hacer efectivos los derechos de las partes en un proceso; ahora bien, tratándose de causas en las que estén de por medio los derechos de las mujeres y conforme a la Constitución se pueden utilizar métodos que viabilicen su protección y así se está efectuando en asuntos de violencia y delitos contra mujeres. Sin embargo, debería también suceder en todo proceso en que se discutan los derechos de ellas, como: en asuntos de divorcios, paternidad, maternidad, fijación de alimentos, entre otros. En estos procesos, lamentablemente, la tradición jurídica ha acatado los principios del legalismo jurídico sin reparar en las condiciones personales de la mujer que la ubican en situaciones de desigualdad por razón del género y, consecuentemente en una desigualdad social y económica.

#### **4.2.1. La incidencia de los métodos interpretativos en la tutela judicial efectiva**

La protección del derecho a la igualdad dentro del marco de la Constitución debe ser integral, en consecuencia, los sujetos de protección serán la mujer, y todas las circunstancias que detalla la norma. Esta posibilidad de protección integral del derecho a la igualdad de las mujeres es el mayor avance constitucional de la Ley

---

<sup>12</sup> El uso de formato negrita es mío.

Suprema ecuatoriana, por lo tanto, exige a la administración de justicia que supere aspectos de pura legalidad. En este sentido, la legalidad fue utilizada en *stricto sensu* como principio en el siglo XX, a través de este se justificó la aplicación formal de la ley sin considerar las diferencias entre las personas, cuyas realidades exigieron que los tribunales superen el formalismo y tengan en consideración los hechos y la realidad social en la interpretación judicial, puesto que ciertas realidades sociales generan desigualdad y discriminación, y no pueden ser modificadas con la sola aplicación de la ley (Mota, 2008)

El evidente giro en materia de interpretación que va desde la utilización exclusiva de métodos lógicos y silogísticos a la comprensión del Derecho como práctica social, ha sido un paso muy importante, debido a que la validez y la eficacia del Derecho incorporan el conocimiento del espacio en el que opera. Con este cambio, también se produce el del mito de la voluntad del legislador como único aspecto guía dentro de la interpretación (Motta, 2008).

Al respecto, la Constitución (2008), en el capítulo: Derechos de Protección., establece el cumplimiento de los derechos y de los principios, entre los que se encuentran el derecho a la igualdad y el de no discriminación. Para este cometido legal son fundamentales los arts.: 75 y 76<sup>13</sup>, que garantizan el derecho a la tutela judicial efectiva y al debido proceso, como principios sobre los que se cimenta todo proceso judicial.

La tutela judicial efectiva es uno de los sustentos de la justicia ecuatoriana, a través del cual se garantiza el derecho de las personas para acceder a la justicia; pero, además, obtener de ella un trámite y/o una decisión con fundamento en los

---

<sup>13</sup> Estos artículos dicen textualmente: Art. 75: «*Toda persona tiene derecho al acceso gratuito a la justicia y a la tutela efectiva, imparcial y expedita de sus derechos e intereses, con sujeción a los principios de inmediación y celeridad; en ningún caso quedará en indefensión. El incumplimiento de las resoluciones judiciales será sancionado por la ley*». Art. 76: «*En todo proceso en el que se determinen derechos y obligaciones de cualquier orden, se asegurará el derecho al debido proceso (...).*»

derechos, incluido, el de igualdad. En este sentido, se puede indicar que la tutela judicial efectiva:

Trata de un verdadero derecho fundamental, que aunque se hace efectivo a través del proceso, debe reunir condiciones “mínimas” para asegurar no solo que ese proceso sea justo, sino que la resolución que en él se profiera esté revestida de los resguardos suficientes que aseguren su eficacia, para que la decisión jurisdiccional no quede en una mera declaración de buenas intenciones y constituya (...) una expresión adecuada de la potestad que ha reservado para sí el Estado en guarda de los derechos de todas las personas (Aguirre, 2010, p. 27)

Como consecuencia de lo anterior, el sistema procesal debe asegurar justicia para las partes implicadas en un proceso, para lo cual se deben considerar las características particulares de cada una de ellas, valorando aquellos aspectos que les ubiquen en situaciones de desigualdad de conformidad con lo que manda el núm. 2 del art. 11 de la Constitución, que incluye sexo e identidad de género. En este sentido, los procesos en los que se discutan los derechos de las mujeres, en el momento de su tramitación y de la decisión que deba tomarse, es obligatorio considerar los aspectos particulares que la ubican en condiciones de desigualdad, en razón del sexo y género. Estos procesos son básicamente: los de familia, violencia, asuntos penales y laborales; pero la mujer puede también ser parte en procesos civiles y administrativos.

La garantía de la tutela judicial orienta la interpretación que, de la Constitución, la ley, la jurisprudencia y la doctrina, puede realizar la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia con el objetivo de garantizar el derecho a la igualdad. Esos métodos no pueden limitarse a los tradicionales, sino que, deben considerarse aquellos que viabilicen y concreten el derecho a la igualdad en la vida de las mujeres.



#### **4.2.2 Métodos de interpretación jurídica con perspectiva de género**

Con base en los métodos de interpretación ya establecidos, las mujeres, particularmente feministas, han realizado propuestas de interpretación que favorecen a la protección efectiva de sus derechos, para lo cual, el género es la base científica que explica por qué deben existir líneas de interpretación que analicen la situación de las mujeres en cuanto a su histórica discriminación y desigualdad. En este sentido, Alda Facio (2009) considera que es esencial realizar la interpretación desde la perspectiva de género, con el objetivo de democratizar el Derecho así como garantizar que los derechos humanos sean efectivizados en la vida de las mujeres.

La autora propone una guía, que contiene seis pasos para realizar una interpretación jurídica en la que se consideren las circunstancias de desigualdad, marginación y opresión a las mujeres, de tal forma que en base a ellos en las decisiones se limita, reduce y elimina la brecha que ha creado la desigualdad entre hombres y mujeres, establece:

Paso 1. Tomar conciencia de la subordinación del sexo femenino (...). Paso 2. Identificar en el texto las distintas formas en que se manifiesta el sexismo tales como el dicotomismo sexual, insensibilidad al género, el rol y concepto patriarcal de la familia (...). Paso 3. Identificar cuán es la mujer que está presente o invisibilizada (...) y de allí analizar cuál o cuáles son sus efectos en las mujeres de los distintos sectores, clases, razas, etnias, creencias (...) Paso 4. Identificar cuál es la concepción de mujer que sirve al texto, es decir si es solo la mujer-madre, o la mujer familia o la mujer solo en cuanto se asemeja de los hombres. Paso 5. Analizar el texto tomando en cuenta la influencia de, y los efectos en, los otros componentes del fenómeno legal. Paso 6. Ampliar y profundizar la toma de conciencia de lo que es el sexismo y colectivizarla (...) (Facio Montejo, A., 2009, pág. 182)

Dentro de las pautas que establece Facio, hace una especial referencia a los convenios internacionales, como la Convención sobre la Eliminación de Todas Formas de Discriminación Contra la Mujer (1979), en dónde la consideración básica radica en calificar a los derechos de las mujeres como derechos humanos.

Por su parte, María del Carmen Galván Tello (2018) al referirse al derecho a la tutela judicial efectiva que garantiza el acceso a la justicia, indica que se sustenta en el principio de igualdad y no discriminación, siendo esto una garantía para los derechos humanos y, en atención al criterio de John Rawls y Carbonell, ratifica que la justicia se basa en tres principios: «1) *El principio de mayor libertad equitativa*, 2) *El principio de justa igualdad de oportunidades*; y, 3) *El principio de diferencia*» (Galván Tello, 2018)

La autora señala que existe un nexo inequívoco entre justicia e igualdad, lo cual ha sido desarrollado por la Suprema Corte de Justicia de la Nación de México. La Corte mexicana direcciona a las autoridades judiciales a impartir justicia con perspectiva de género:

Para ello, el juzgado debe tomar en cuenta lo siguiente: i) identificar (...) si existen situaciones de poder por cuestiones de género (...) ii) cuestionar los hechos y valorar las pruebas desechando cualquier estereotipo o prejuicio de género (...) iii) en caso de que el materia probatorio no sea suficiente para aclarar la situación de violencia, vulnerabilidad o discriminación por razones de género ordenar pruebas necesarias para visibilizar dichas situaciones; iv) (...) cuestionar la neutralidad del derecho aplicable, así como evaluar el impacto diferenciado de la solución propuesta (...); v) (...) aplicar los estándares de derechos humanos (...); vi) considerar que el método exige (...) se evite el uso del lenguaje basado en estereotipos o prejuicios (Galván Tello, 2018, págs. 45-46)

Natalia Gherardi (2011) considera que, para garantizar el derecho a la igualdad, la no discriminación y la autonomía personal, es menester: observar los estudios de las sentencias que se emiten en Latinoamérica, subrayar la importancia de la Convención para la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer y argumentar conforme a las normas de jerarquía constitucional. En tanto que, Haydée Birgin (2011) opina que el acceso a la justicia se conceptúa como una garantía de igualdad de oportunidades y las medidas que se adoptan para la solución de los conflictos de las personas. A pesar de ello, uno de los ámbitos en los que se establece con claridad el problema de accesibilidad es, precisamente, en la violencia contra las mujeres; esta situación, sin embargo, ha propiciado que las mujeres demanden y difundan el problema, y consecuentemente, se han generado propuestas y estrategias, siendo una de ellas la denuncia pública de lo que viven al interior de sus familias.

Por otra parte, Birgin (2011) hace una acertada referencia, pues considera dentro de los problemas de las mujeres en el ámbito judicial se encuentran aspectos como: la persistencia de prácticas discriminatorias, prejuicios de los operadores de justicia, falta de recursos, debilidad o ausencia de políticas públicas sociales. Dichas políticas públicas deberían estar enfocadas en torno a la función judicial con el objetivo de superar interna y externamente los problemas que detalla la autora.

Como se puede observar la interpretación jurídica con perspectiva de género posibilita realizar una valoración integral de los problemas que atañen a las mujeres. La Observación General 18, de 10 de noviembre de 1989 del Comité de Derechos Humanos de la ONU, sobre la No discriminación ha exigido a los Estados a tomar medidas apropiadas para asegurar el derecho a la igualdad en espacios como el matrimonio y su disolución, de tal forma que los cónyuges gocen de una igualdad de derechos real. En concordancia con lo anterior, la Observación 8 puntualiza que la igualdad de derechos y de libertades de las personas no significa identidad de trato en toda circunstancia; con ello se ha dado

una pauta clara con relación a considerar las circunstancias especiales de las personas que las ubiquen en condiciones de desigualdad, criterio que debe ser observado por el Estado.

#### **4.3. La interpretación jurídica con perspectiva de género en Ecuador**

En el caso de Ecuador, a partir de la Constitución de 2008, se han dado pasos tendientes a garantizar a las mujeres una igualdad real. Un ejemplo claro de ello es la exigencia por parte de las mujeres al Consejo de la Judicatura y a la Administración de Justicia sobre el deber de tener en consideración las situaciones de desigualdad sociales, culturales, económicas, familiares y personales que limitan el pleno ejercicio de sus derechos y que las ubican en condición de desigualdad frente a los hombres.

La presión de las mujeres, no solo a través de sus voces, sino por la propia incidencia en su vida de los efectos de la discriminación y la desigualdad, han exigido reformas legales más contundentes que faciliten a los jueces y juezas su protección, como: la inclusión de los problemas de violencia y el femicidio en el Código Orgánico Integral Penal; la promulgación de la Ley Orgánica Integral para la Prevención y Erradicación de la Violencia de Género contra las Mujeres; las reformas al Código Civil en torno al matrimonio y a su disolución, puesto que, recién en 2015 se considera de manera particular a la violencia como una causal de divorcio y a lo mencionado, se suma la simplificación de los trámites de divorcio.

Con el amparo constitucional, legal y de los convenios internacionales, el Consejo de la Judicatura y la Administración de Justicia poseen las pautas para valorar de manera particular las condiciones de discriminación y desigualdad de las mujeres. En el ámbito administrativo se han creado las Unidades contra la violencia a la Mujer, equipos de apoyo en trabajo social, psicología, medicina y se han escrito protocolos y guías para la atención judicial con perspectiva de género. Entre las

últimas, se cuenta la *Guía para Administración de Justicia con Perspectiva de Género* (2018) del Consejo de la Judicatura de Ecuador, cuya importancia radica en que establece el interés del Estado por proteger los derechos de las mujeres de la discriminación y la violencia. El objetivo de la Guía establece lo siguiente:

Brindar los lineamientos prácticos y neutrales a las operadoras (es) de justicia para incorporar la perspectiva de género en las actuaciones jurisdiccionales y cumplir con la obligación de administrar una justicia imparcial, proteger, garantizar y respetar los derechos de las mujeres y, contribuir a la transformación de las estructuras de discriminación y violencia contra las mujeres, adolescentes y niñas (Consejo de la Judicatura de Ecuador, 2018, pág. 9)

La Guía presenta algunos puntos controvertidos, dado que considera a la neutralidad, elemento que, desde la perspectiva de género, impediría sopesar las condiciones de desigualdad y discriminación de las mujeres. Otro aspecto confuso es la calificación de la actividad jurisdiccional como una «operación» — «operadoras/es de justicia»— (2008, p. 9), lo que puede producir limitaciones en la interpretación de la Constitución, los Convenios Internacionales y la ley, debido a que el término operadores se refiere a un aspecto técnico funcional dentro de la administración de justicia, mientras que la perspectiva de género exige más que conocimientos técnicos-matemáticos, es decir, son necesarios conocimientos que permitan la interpretación, el análisis y aplicación de las normas, considerando la igualdad de la mujer con respecto al hombre.

No obstante, un aspecto importante de la Guía, se refiere a: «*aplicar la perspectiva de género en las actuaciones jurisdiccionales implica que las operadoras (es) de justicia actúen con imparcialidad, identifiquen las situaciones de desventaja, discriminación y violencia basada en género (p. 15)*»<sup>14</sup>. En consecuencia, el trabajo realizado en el área administrativa y judicial con relación

---

<sup>14</sup> El subrayado es mío.

a la perspectiva de género es un paso importante. La Guía, basándose en el principio de imparcialidad de la administración de justicia, orienta o previene de las influencias que puedan recibir los jueces, juezas y equipos de apoyo de sus propias creencias, valores religiosos y culturales, incluso del sexismo y del machismo.

Para conseguir este objetivo, el propósito de la Guía es establecer pautas para erradicar estos tipos de influencia. De allí que, los primeros aportes formales de este instrumento a la política del Estado para conseguir la igualdad de las mujeres, son: 1) El reconocer la existencia de barreras estructurales que dificultan el acceso a la justicia; 2) El reparar en la injerencia negativa de los estereotipos de género en el derecho a la igualdad; y 3) La necesidad de conocer las condiciones de vida particulares de las mujeres, el cómo se desenvuelven en su medio y sus características personales y sociales.

#### **4.3. Resultados obtenidos del análisis jurisprudencial**

##### **4.3.1. Resoluciones que involucren el derecho a la igualdad de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia**

El estudio se basa en las decisiones de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia del Azuay. La muestra desde el año 2012 al año 2016, con énfasis de causas que corresponden a las mujeres que viven en la provincia del Azuay. Las sentencias han sido tomadas de la página web de la Corte Nacional de Justicia, del sistema SATJE del Consejo de la Judicatura, de las Gacetas Judiciales Núm. 13, 14 y 15 de la Serie XVIII, y del archivo correspondiente al año 2016 que lleva la Sala de la Familia de la Corte Provincial de Justicia del Azuay. Todas las sentencias emitidas por Sala corresponden a procesos de derecho de familia que se relacionan con el matrimonio y su disolución, paternidad, maternidad y alimentos.

De todas las sentencias, únicamente en 22 de ellas existe una incidencia de los derechos a la igualdad y no discriminación. En consecuencia, los casos que se analizan, contienen los elementos que sobre la igualdad se han referido en este estudio y que permiten analizar la interpretación judicial, corresponden a la información obtenida de la página oficial de la Corte Nacional de Justicia del año 2012 de la provincia del Azuay, las Gacetas Judiciales, el sistema de consulta de causa de los procesos publicados en el texto Jurisprudencia Ecuatoriana Ciencia y Derecho.

#### 4.4. Análisis descriptivo de los resultados

Con la finalidad de tener un conocimiento real del problema de investigación, se procedió a la realización de un análisis de las sentencias. Dicho análisis fue diseñado a tenor del problema y a los objetivos constantes en el proyecto presentado y debidamente aprobado. Por ser más didáctico, se presenta la información obtenida utilizando cuadros estadísticos y gráficos que permiten visualizar de mejor forma los resultados obtenidos, para luego analizarlos e interpretarlos.

*Tabla 1. SSFCNJ 064/2012*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	1	10 %
Código Orgánico de la Función Judicial	1	10 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autora: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 064-2012

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 1. Actitud hostil-violencia como causa de la desigualdad de la mujer en el matrimonio*

## Decisión

Concluye el Tribunal con la inconveniencia de mantener el vínculo matrimonial, pues, las pruebas que obran de autos, llevan a la conclusión de que las ofensas y las agresiones mutuas ha conllevado a una habitual falta de armonía entre las dos voluntades, tanto que existe una ruptura de la vida común, que impide el cumplimiento de los fines del matrimonio, que son: vivir juntos, procrear y auxiliarse mutuamente. Por lo que ratifica la decisión de primera y segunda instancia que declaró con lugar el divorcio.



## Comentarios y conclusiones

El accionante alega que es víctima de una actitud hostil por parte de su esposa, lo cual es probado testimonialmente. En tanto que, la mujer ha debido probar con prueba documental que ha sido víctima de violencia y abandono en el ámbito económico, por lo que demandó alimentos congruos. En el caso concreto, es claro la situación de desigualdad de la mujer que justifica la violencia física de que fue víctima, y su reacción de defensa es tomada por el hombre como agresión en su contra; a esto se suma la desigualdad económica que se ratifica como efecto del divorcio, debido a que por la edad le es muy difícil incorporarse a una actividad productiva. Se concluye que existe una la desigualdad de la mujer por género y por factores económicos; por lo tanto, la sentencia no cumple con la perspectiva de género.

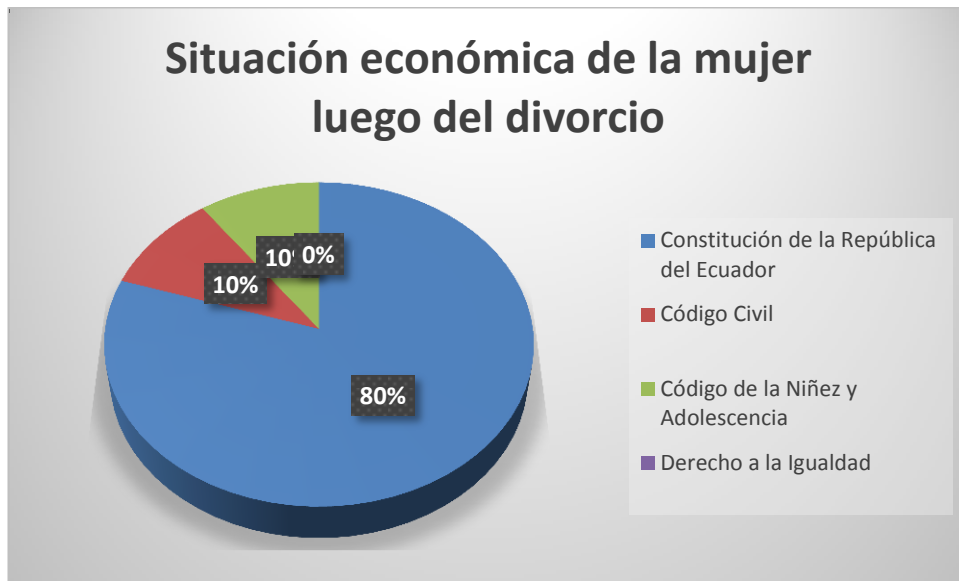
*Tabla 2.SSFCNJ 063/2012*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	1	10 %
Código de la Niñez y Adolescencia	1	0 %
Derecho a la Igualdad	0	0
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 63-2012

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 2. Situación económica de la mujer luego del divorcio*

### **Decisión**

Confirma la sentencia del juez de primera instancia, en cuanto declara disuelto el vínculo matrimonial existente entre MSAC y MGVM, y para el efecto se procederá conforme lo ordena el art. 128 del Código Civil. Con relación al cuidado y protección de NN, este Tribunal resuelve que NN quede bajo el cuidado y protección de su progenitora. Así mismo, en aplicación a lo establecido en el art. 190 del Código Civil, se declara el derecho de uso y habitación del único bien inmueble habido durante el matrimonio en favor de la mujer.

### **Comentarios y conclusiones**

La decisión garantiza los derechos del hijo con discapacidad, si bien deja a salvo el derecho de alimentos que no se regulan, pero no realiza ninguna consideración respecto de la responsabilidad de cuidado, el cual se asigna a la madre directamente; con ello se garantiza la obligación de cuidado por parte de la mujer, para lo cual se dota de condiciones básicas en función de los derechos de la persona con discapacidad que es lo que protege la ley. En casos como este, se

evidencia la desigualdad en cuanto al cuidado del menor, lo que consecuentemente repercute en la economía y en el ámbito social de la madre, debido a que esta tuvo que defender y exigir la vivienda para su hijo con discapacidad. Sin embargo, la ley no permite que en mismo trámite se regulen los demás recursos de aquel, lo que exige que sea la madre la que además del cuidado, tenga que proveer de lo necesario para la vida del hijo.

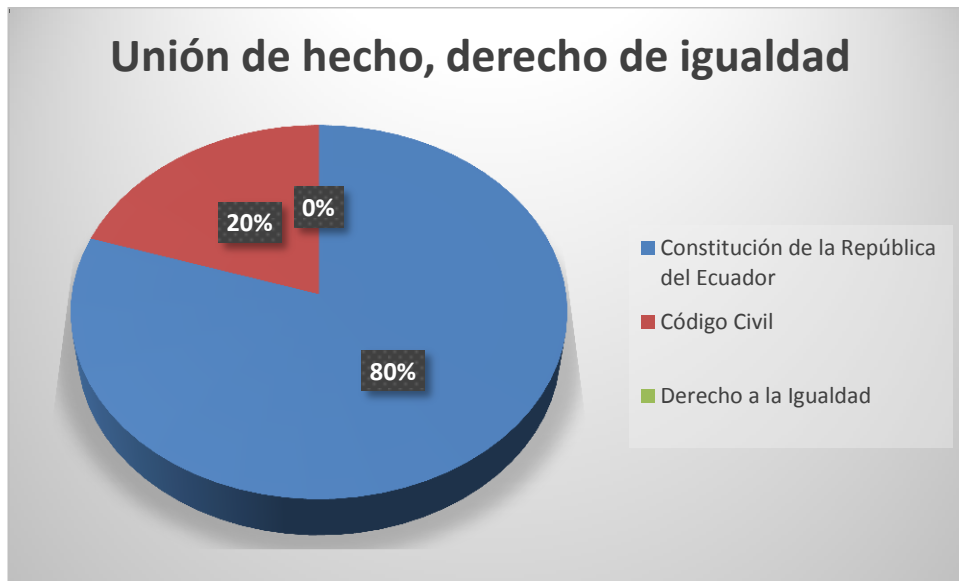
*Tabla 3. SSFCNJ 140/2012*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0140-2012

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 3. Unión de hecho, derecho de igualdad*

### **Decisión**

No se casa la sentencia en la que se declaró con lugar la unión de hecho, porque la accionante ha demostrado que esa relación sí existió.

### **Comentarios y conclusiones**

La causa muestra la inseguridad y desigualdad en la que queda la mujer cuando no se ha regulado la unión de hecho. En este caso se afectó el derecho a la igualdad particularmente en el ámbito económico, debido a que la garantía al derecho de propiedad de los bienes depende de la declaración de la unión de hecho en tanto que el hombre tiene asegurada la propiedad ya que los bienes constan a su nombre.

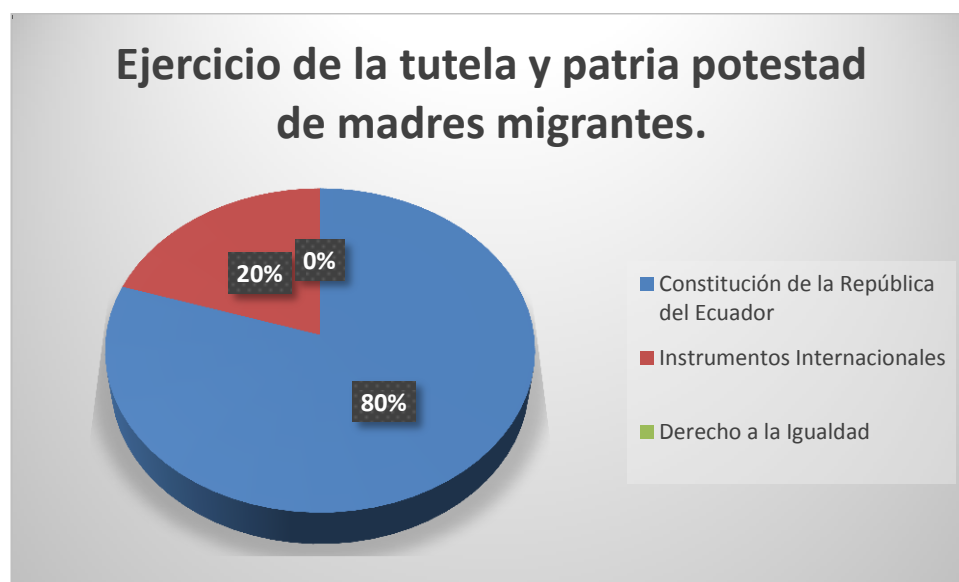
*Tabla 4. SSFCNJ 253/2012*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Instrumentos Internacionales	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0253-2012

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 4. Ejercicio de la tutela y patria potestad de madres migrantes.*

## **Decisión**

Los jueces niegan la solicitud de restitución internacional, porque la madre prueba que la decisión de radicarse en Ecuador fue de la pareja. Así también, explica que la presentación de la solicitud le permitió el acceso a la justicia, por lo tanto, en este procedimiento y la toma de decisión no lleva implícito el otorgar la razón al padre solicitante.

## **Comentarios y conclusiones**

El padre realiza el trámite de restitución de su hijo con el convencimiento de que el Estado ecuatoriano tenía que ordenar a su madre la restitución. En este sentido, sobresale una posición de superioridad sobre la mujer; que, por su parte, fue a ella a quien le correspondió demostrar que existía consenso en el traslado del niño. En la decisión se han garantizado los derechos de acceso a la justicia y de tutela del accionante. Por otra parte, se establecen en esta causa de manera exclusiva los derechos del niño; no obstante, no se incluyen valoraciones de los derechos de la madre para expresar, en igualdad de condiciones que el padre, el lugar en donde debe crecer su hijo. Se concluye que en estos casos es muy difícil para el Estado valorar el elemento de igualdad de los padres.

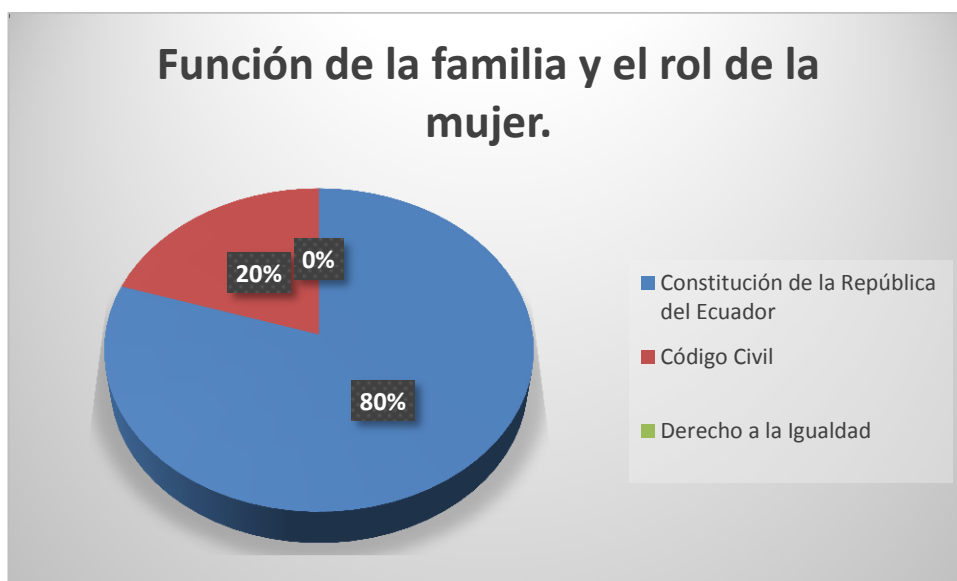
*Tabla 5. SSFCNJ 0206/2012*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0206-2012

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 5. Función de la familia y rol de la mujer*

### **Decisión**

Se ratifica la sentencia de primera instancia que declara con lugar el divorcio. De la prueba se establece que la demandada se justifica con documentos que la mujer es víctima de violencia.

### Comentarios y conclusiones

La decisión procura, con la causal de actitud hostil e injurias graves, establecer una situación de falta de armonía, sin tener en cuenta la situación de la mujer. Al respecto no se valoran los hechos de violencia sobre ella, como tampoco los hechos que desprenden una clara desigualdad entre ella y su cónyuge; explicación que podría ayudar a la demandada para aceptar la decisión, pues casa la sentencia porque se siente acusada de la violencia cuando ella es la víctima.

*Tabla 6. SSFCNJ 0245/2012*

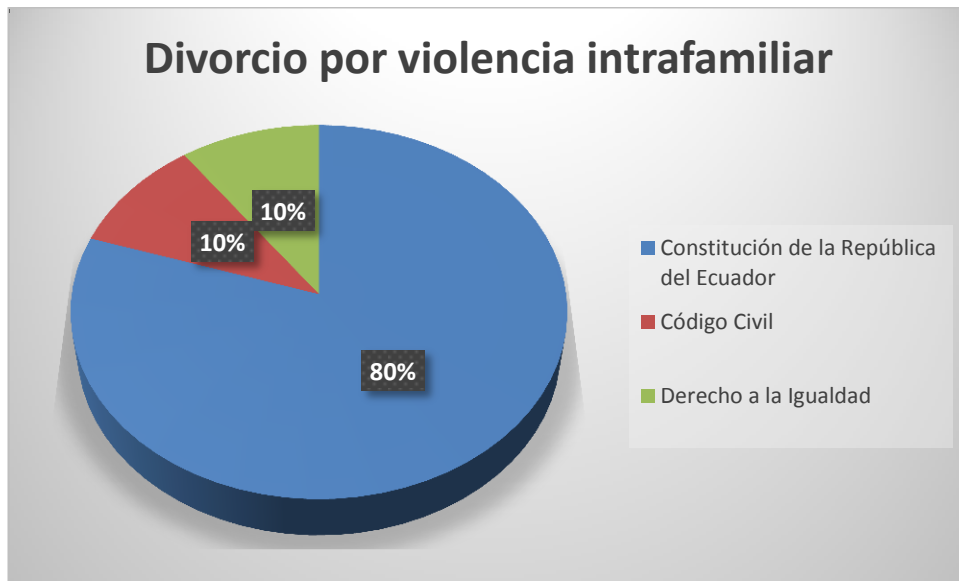
INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	1	10 %
Derecho a la Igualdad	1	10 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Dra. Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0245-2012

Fuente: Corte Nacional de Justicia





*Gráfico 6. Divorcio por violencia, igualdad.*

## Decisión

El Tribunal ratifica la decisión de primera y segunda instancia, las cuales declararon con lugar la demanda. Se analizan elementos relacionados con la dignidad, la armonía, solidaridad, paz e **igualdad**. Por otra parte, sostienen que la violencia contra las mujeres constituye una violación de las libertades fundamentales cuyo efecto es limitar total o parcialmente el reconocimiento, goce y ejercicio de los derechos humanos.

## Comentarios y conclusiones.

De las sentencias de divorcio por injurias graves, se hace relación a los derechos de la mujer a la igualdad y se pondera particularmente sobre los efectos de la violencia. Tal como se analizó en el Capítulo III, la violencia es una de las formas

más crueles de opresión y de desigualdad, y surge por las concepciones de autoridad y de poder que posee el hombre sobre su cónyuge.

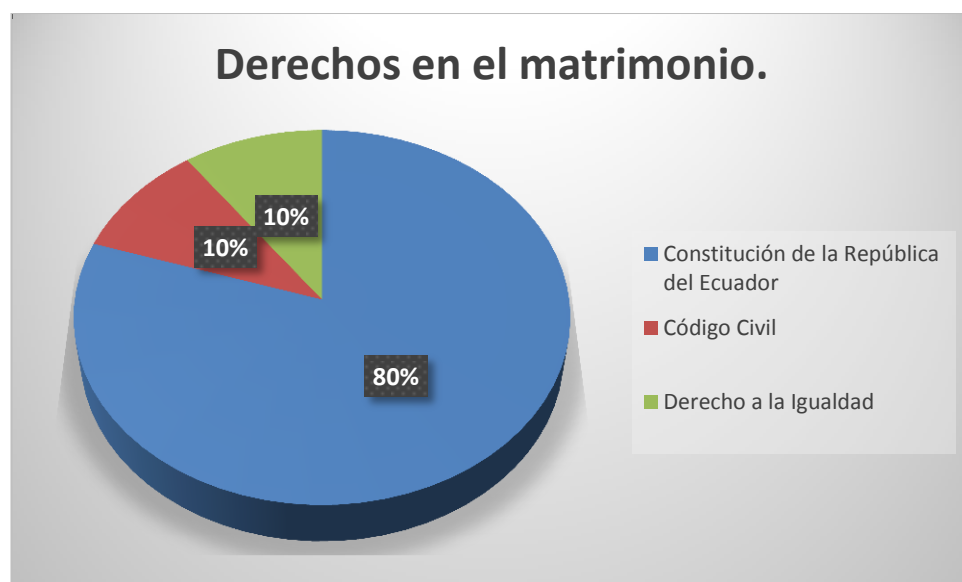
*Tabla 7. SSFCNJ 0258-2010*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	1	10 %
Derecho a la Igualdad	1	10 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0258-2010

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 7. Derechos en el matrimonio.*

## Decisión

El Tribunal de casación ratifica la sentencia que declara con lugar la demanda de divorcio por injurias graves. A pesar de ello, dentro del análisis señala que la actora no contestó la demanda, —con lo cual la prueba es exclusiva del accionante—. También se indica que la demanda no ha demostrado la existencia de una relación armoniosa.

## Comentarios y conclusiones

En la sentencia se realiza un análisis sobre la violencia y los fines del matrimonio, dentro del cual, los cónyuges poseen **igualdad de derechos y oportunidades**. Sin embargo, se dejan dudas respecto a la valoración de la prueba, debido a que se exige a la demandada que pruebe que en el hogar existía armonía, cuando ella alegó la separación de la pareja. Hubiera sido interesante analizar la causal de injurias graves en el marco de los derechos que tiene como mujer a su integridad física y psicológica. A pesar de que en la sentencia se invoca el principio de igualdad en el matrimonio, no se consideró este principio dentro de la decisión, ya que se exige prueba a la demandada. Esta situación pone en desigualdad a la demandada, porque ella alegó que existe el abandono y consecuente la separación de la pareja.

*Tabla 8. SSFCNJ 0111-2010*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Dra. Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0111-2010

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 8. Protección económica a la mujer en situación de pobreza*

## Decisión

El Tribunal de casación acepta el recurso y analiza efectivamente en segunda instancia sí se incurrió en el vicio alegado por falta de aplicación del art. 112 del Código Civil. En este sentido, se encontró fundada la pretensión de la demandada de que se le entregue la quinta parte de los bienes de su cónyuge, y al haberse admitido la demanda de divorcio conforme a la causal 11 inc. segundo del Código Civil, se debió ordenar la entrega de dicha quinta parte; en virtud de que la demandada no estaba en el evento de apelar la sentencia dictada en primera instancia para ni causarle agravio, ni perjudicar a sus intereses y de esta forma mantener vigente el vínculo matrimonial que le unía con el actor. Sin embargo, el Tribunal de instancia al revocar dicho fallo y declarar el divorcio debió pronunciarse sobre su petición.

## Comentarios y conclusiones

El derecho a los alimentos congruos se encuentra reconocido en el Código Civil. Su propósito es proteger a las mujeres que se encuentren en situación de pobreza. El 5 % del patrimonio del cónyuge se considera un derecho, pero la norma no se basa en el derecho a la igualdad de los cónyuges, sino su objetivo es evitar condiciones de extrema pobreza de la mujer, y actualmente el derecho es para cualquiera de los cónyuges. Es claro que el legislador ha pretendido evitar condiciones extremas en la condición de vida de las mujeres pobres que se han dedicado al cuidado de la familia, pero no considera que los dos ex cónyuges deben quedar en iguales condiciones económicas.

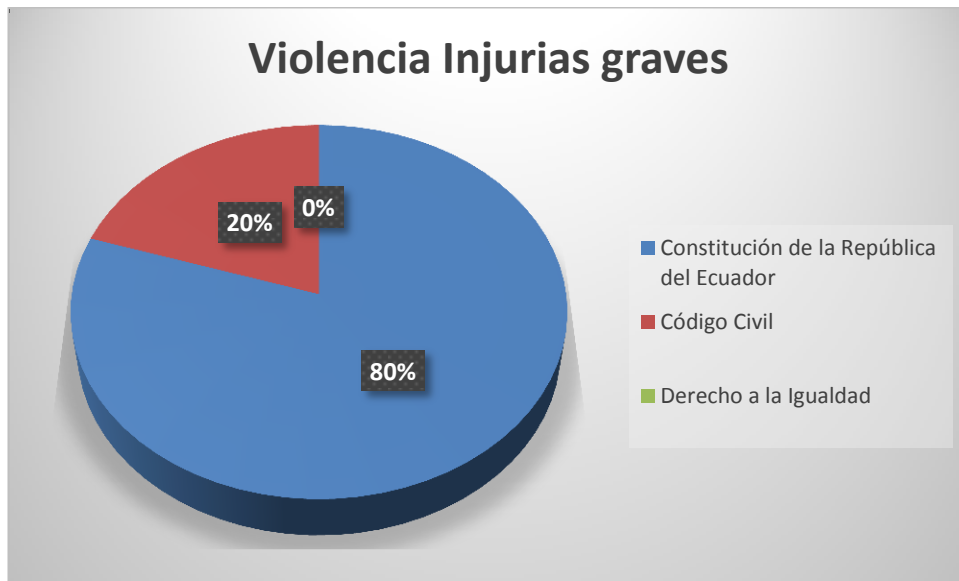
*Tabla 9. SSFCNJ 01682012*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0168-2012

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 9. Violencia. Injurias graves y el derecho de igualdad.*

### **Decisión**

El tribunal de casación valora la prueba de la demandada y declara sin lugar la demanda por falta de prueba del actor con respecto a sus actos de proposición.

### **Comentarios y conclusiones**

En esta causa, el esposo acusa a su cónyuge por actitud hostil. Sin embargo, él no logra demostrar su teoría del caso, pero sí lo hace la demandada, pues, ella justifica que es víctima de violencia, una de las causas de opresión y motivo de la desigualdad.

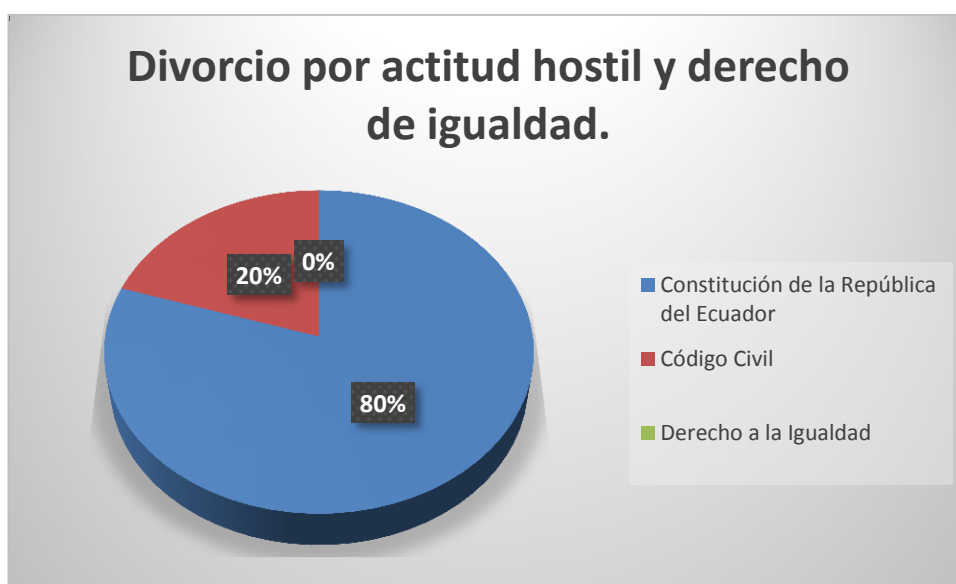
*Tabla 10. SSFCNJ 0235/2012*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0235-2010

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 10. Divorcio por actitud Hostil y derecho de igualdad.*

## Decisión

La sentencia ratifica la decisión de primera y segunda instancia en cuanto se declara con lugar el divorcio. Se realizan consideraciones importantes con respecto a que la violencia intrafamiliar puede darse, aunque esté la pareja separada.

## Comentarios y conclusiones

En este caso no se hace ninguna valoración con respecto al derecho a la igualdad de la mujer. No obstante, es importante el aporte referente a las injurias graves que pueden tener lugar en una pareja separada, como consecuencia del permanente ejercicio de poder sobre la mujer, situación que la ubica en condiciones de desigualdad.

*Tabla 11. SSFCNJ 0136/2012*

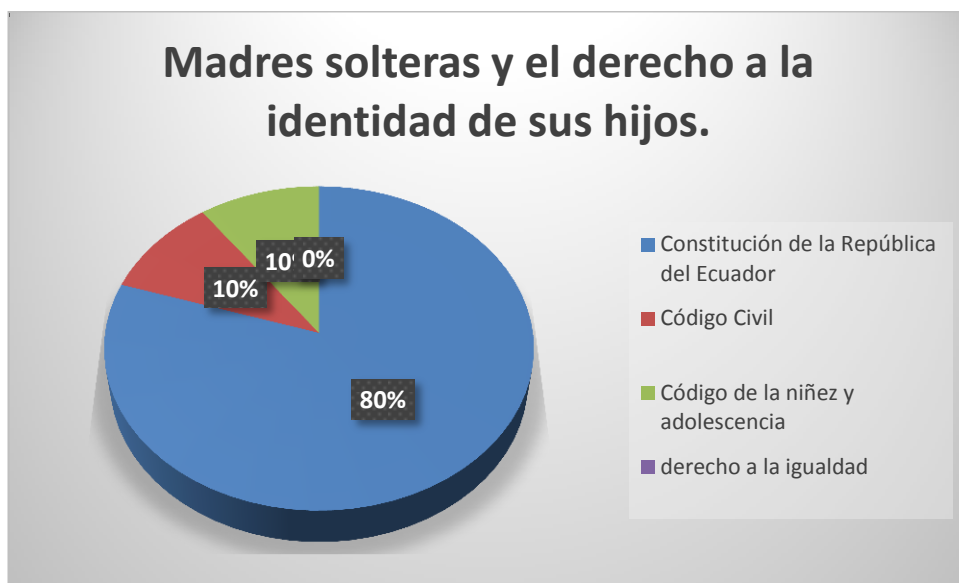
INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	1	10 %
Código de la Niñez y Adolescencia	1	10 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0136-2010

Fuente: Corte Nacional de Justicia





*Gráfico 11. Madres solteras y el derecho a la identidad de sus hijos.*

## Decisión

El Tribunal de casación ratifica de sentencia, puesto que la misma se basa en la prueba actuada, concretamente en el examen de ADN.

## Comentarios y conclusiones

La accionante demandó la paternidad a los 22 años de nacida, con la explicación de que su madre «no se atrevió», con lo cual se establece la condición de dominio que tuvo el padre sobre su madre. Cabe resaltar que la desigualdad, por razón de género, incluso se extiende a los hijos de las madres solteras.

*Tabla 12. SSFCNJ 083/2013*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	1	10 %
Código de la Niñez y Adolescencia	1	10 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Dra. Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 083-2013

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 12. Reconocimiento voluntario de hijos de madres solteras y el derecho a la igualdad.*

## Decisión

El tribunal de casación ratifica la decisión de primera y segunda instancia, las cuales declaran sin lugar la demanda.

## Comentarios y conclusiones

En este caso se evidencia la situación de desigualdad de la madre soltera. Esta situación exige a las mujeres tomar decisiones que afectan a ellas y a sus hijos, esto debido al impacto social y cultural de esta clase de maternidad

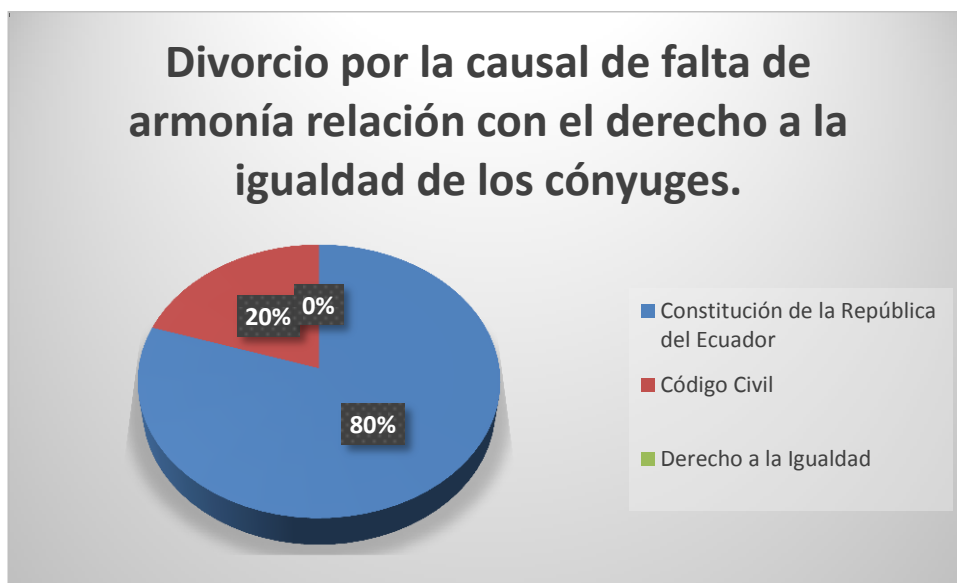
*Tabla 13. SSFCNJ 0208/2013*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 208-2013

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 13. Divorcio por falta de armonía, relación con el derecho a la igualdad de los cónyuges.*

### **Decisión**

El tribunal casa la sentencia, porque el accionante no ha demostrado sus argumentos. Dentro del análisis consta que, en la demanda y durante el interrogatorio a los testigos del accionante, se utiliza un lenguaje discursivo que demuestra una posición de poder y autoridad frente a su cónyuge. También, el lenguaje contiene una ideología que se ajusta a los estereotipos de género, a través de los cuales se imponen funciones específicas a la mujer, así como patrones discriminatorios hacia la ella.

### **Comentarios y conclusiones**

Esta sentencia resulta muy interesante y relevante para este estudio, pues resume en gran medida el contenido de este trabajo: la imposición de los papeles asignados a las mujeres por la cultura, la desigualdad, la discriminación y los roles de cuidado que le corresponden a la mujer por el simple hecho de serlo.

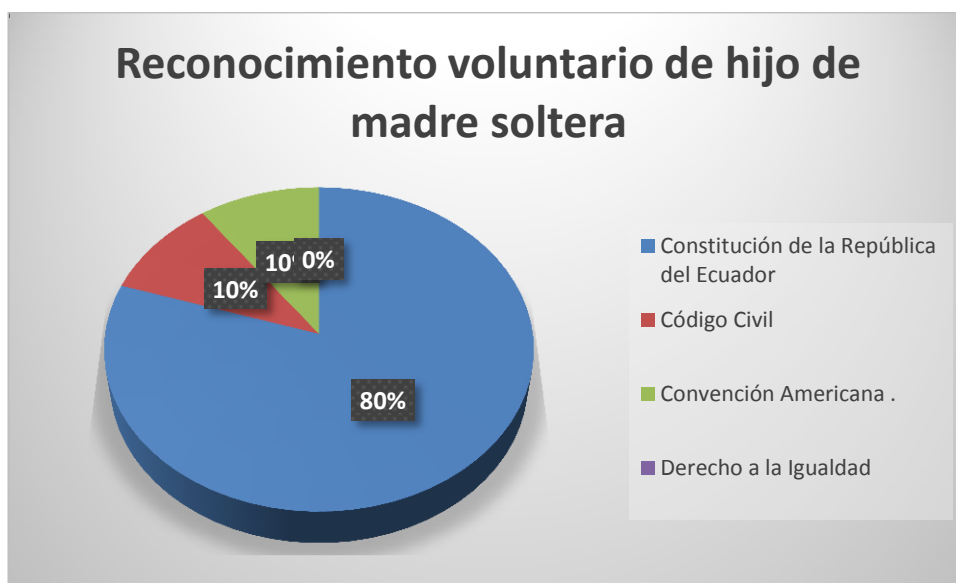
*Tabla 14. SSFCNJ 028/2014*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	1	10 %
Convención Americana	1	10 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 28-2014

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 14. Reconocimiento voluntario de hijo de madre soltera*

## Decisión

El tribunal casa la sentencia, porque el reconocimiento es una de las formas de obtener la filiación. Este es un acto jurídico voluntario y unilateral, formal e irrevocable, y el examen de ADN demostraría la verdad biológica que no está en discusión en la causa, razón por la cual desecha la demanda por improcedente.

## Comentarios y conclusiones

En la demanda de este caso se utilizan estereotipos y valoraciones sobre la condición de la mujer. De modo que se califica su conducta, aspecto que evidencia un trato desigual entre la conducta del hombre y la conducta de la mujer. También se deja ver a situación social de desigualdad de la madre soltera.

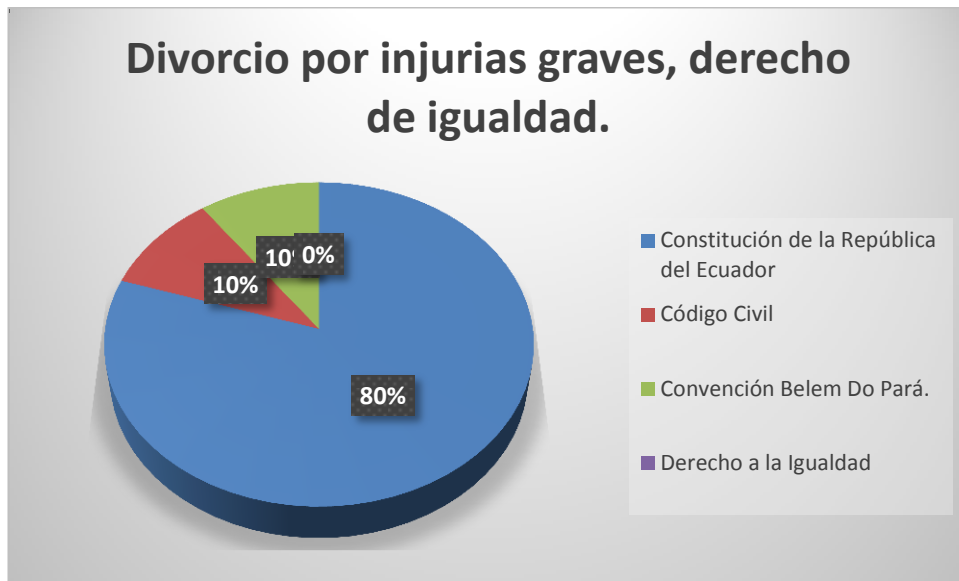
*Tabla 15. SSFCNJ 204/2013*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Convención Belem do Pará	1	10 %
Código Civil	1	10 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 204-2013

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 15. Divorcio por injurias graves, derecho a la igualdad.*

### **Decisión**

El Tribunal ratifica la sentencia que declara disuelto el matrimonio. Sostiene que el matrimonio se basa en el libre consentimiento de las personas contrayentes, en la igualdad de sus derechos, obligaciones y en su capacidad legal. En esta línea de reflexión, cabe aclarar que, si bien desde la norma se parte de la igualdad entre cónyuges, en la praxis no siempre tal igualdad es real, más aún, si en el marco de las relaciones interpersonales, se genera violencia. La violencia en las relaciones de pareja es un fenómeno social profundamente naturalizado y carente de visibilidad.

### **Comentarios y conclusiones**

En esta sentencia de manera frontal sé analizar el problema de la actitud hostil, la violencia y el abandono como hechos que devienen de la condición de desigualdad de la mujer, especialmente en lo referente a la dependencia económica del hombre. Se analiza la importancia de considerar en las decisiones judiciales los tratados internacionales de protección contra la discriminación y la

violencia. Este pronunciamiento es un buen paso para superar la interpretación estrictamente legalista y acoger la constitucional que aboga por la protección de derechos.

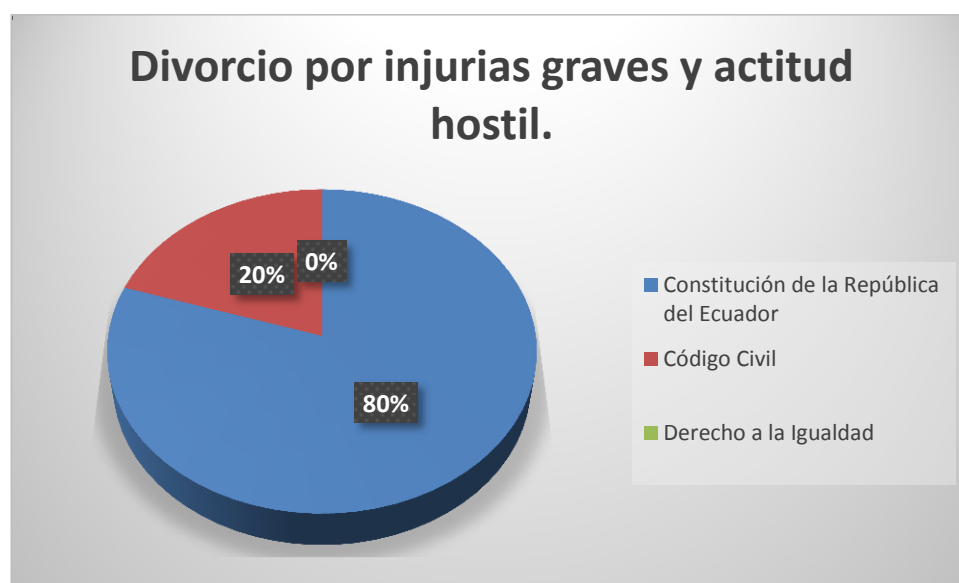
*Tabla 16. SSFCNJ 203/2015*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 203-2015

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 16. Divorcio injurias graves, actitud hostil y derecho a la igualdad.*



### Decisión

El Tribunal sostiene que el matrimonio es una opción de vida que se materializa en la convivencia de los cónyuges, y las causales de divorcio pueden hacerse presentes en diferentes etapas. El Tribunal alega que los cónyuges están obligados a guardarse fe, a socorrerse y ayudarse mutuamente. En este contexto, los actos de violencia verbal o física entre ellos, no solo vulneran tal obligación, sino el derecho a la integridad personal que se encuentra garantizado en el art. 66.3 de la Constitución; este derecho incluye la integridad física, psíquica, moral y sexual. Por otra parte, también se vulnera el derecho a una vida libre de violencia en el ámbito privado y público. Por todas estas consideraciones, el Tribunal ratifica la decisión que declara disuelto el vínculo matrimonial.

### COMENTARIOS Y CONCLUSIONES.

El Tribunal de casación valora la situación general del matrimonio y los efectos de la violencia sobre este, sin hacer relación de manera particular a la situación de la mujer. Por esto motivo, no se observa una resolución con perspectiva de género, puesto que se debe tener en cuenta que la violencia coloca a la mujer en condiciones de mayor vulnerabilidad y desigualdad.

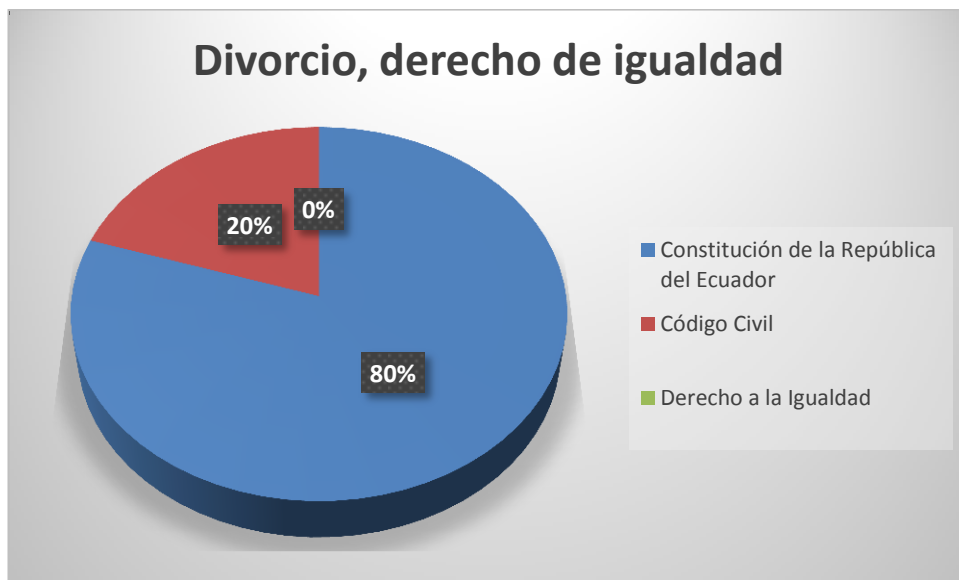
*Tabla 17. SSFCNJ 0037/2015*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0037-2015

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 17. Divorcio y derecho de igualdad*

## Decisión

Como consecuencia del recurso de casación se dicta sentencia declarando con lugar la demanda. En los fundamentos se sostiene que las injurias graves y la actitud hostil se producen en un entorno de privacidad, razón por la cual, se hace difícil que terceros puedan constatar los hechos, el tribunal analiza los impactos de la violencia psicológica en la vida de la mujer.

## Comentarios y conclusiones

La decisión permite observar las exigencias que se imponían a las mujeres para demostrar la violencia de que son víctimas. Esta situación dentro del proceso la ubicaba en condición de desventaja por la forma en que debía probar los hechos. La violencia vulnera su derecho a la igualdad y es sometida y discriminada por el ejercicio de la autoridad marital.

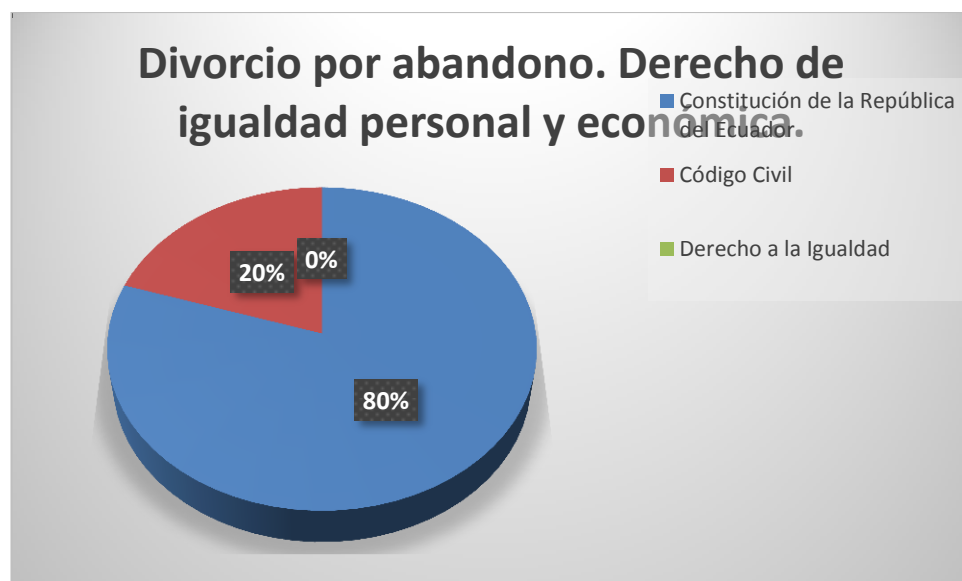
*Tabla 18. SSFCNJ 0247/2014*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Dra. Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0247-2014

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 18. Divorcio por abandono, derecho a la igualdad personal y económica.*

### **Decisión**

El Tribunal ratifica la decisión de primera instancia, que declaró con lugar la demanda, señala que «La pérdida del afecto mutuo, y el incumplimiento de los

deberes conyugales en razón de la separación y abandono del otro cónyuge, deja abierta la posibilidad del divorcio como medida de solución legal, inevitable y necesaria frente a una situación que de hecho es irreversible, perjudicial para la parte más débil de esta relación, los hijos / as.

### Comentarios y conclusiones

Debido a la educación, a los valores impuestos al matrimonio y al papel de la mujer, se ha afectado el libre desenvolvimiento de las mujeres, su independencia y derecho de igualdad, hecho que se mantiene al momento de tomar la decisión de terminar con el vínculo matrimonial.

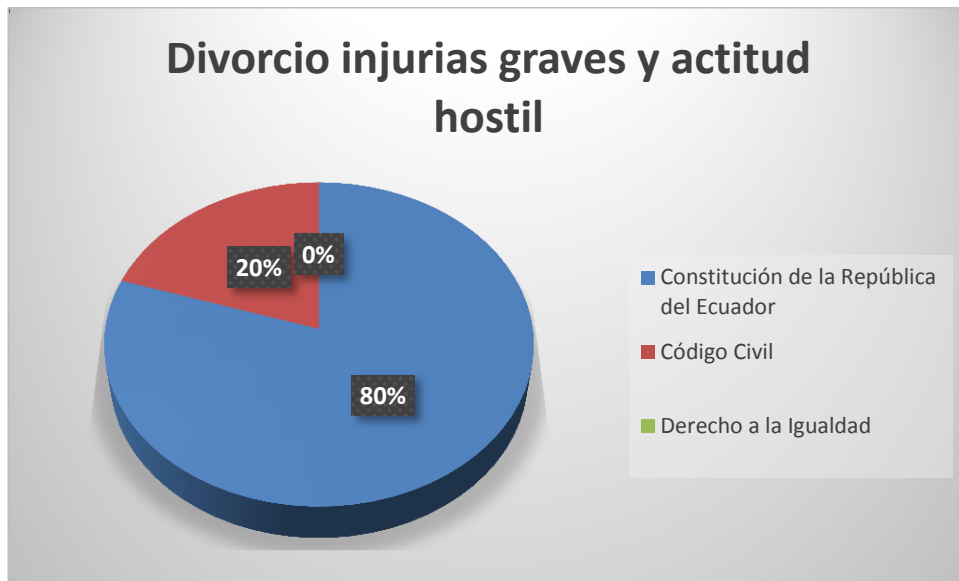
*Tabla 19. SSFCNJ 0255/2014*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0255-2014

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 19. Injurias graves, actitud hostil y derecho de igualdad.*

### **Decisión**

El Tribunal analiza la incidencia negativa de la violencia psicológica en el libre desarrollo de la personalidad, en la intimidad, en la dignidad y en la autodeterminación. Señala, también, que no se requiere la convivencia de la pareja, debido a los cambios por la movilidad humana y el avance tecnológico. Ratifica la decisión de primera instancia que declaró con lugar la demanda

### **Comentarios y conclusiones**

La violencia crea un estado grave de desigualdad y de discriminación en el matrimonio, y anula la personalidad y la autodeterminación de la mujer. En este caso, la Corte Nacional considera elementos como la movilidad humana y los avances tecnológicos para determinar que para la existencia de la violencia no necesita que la pareja viva junta.

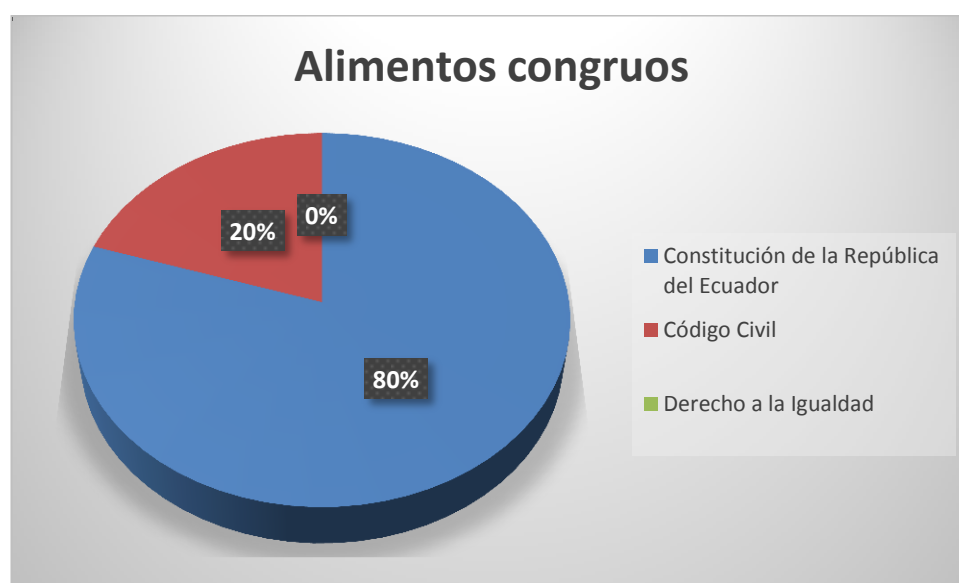
*Tabla 20. SSFCNJ 0133/2015*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0133-2015

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 20. Alimentos congruos y derecho de igualdad.*

## Decisión

El Tribunal realiza el análisis de lo que comprenden los alimentos congruos, los que no deben ser confundidos con una compensación económica o indemnización por pérdida de oportunidades. Ratifica la decisión que declara sin lugar la demanda.

### Comentarios y conclusiones

En el caso se evidencia la desigualdad económica, debido a los roles asignados a la mujer en el cuidado. Ella no tiene los mismos ingresos que el esposo y con la separación, la desigualdad económica es mayor.

*Tabla 21. SSFCNJ 0171/2016*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	10 %
Declaración de la ONU sobre la Eliminación de la Violencia	1	10 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0171-2016

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 21. Divorcio, violencia, desigualdad en el matrimonio*

### **Decisión**

El Tribunal de casación en mayoría sostiene que en la sentencia de apelación se valoró y motivó la sentencia en razón de la prueba testimonial e informe de trabajo social. Con ello, consideran que se demuestra la situación emocional de la actora debido al trato que recibe de su cónyuge.

El voto concurrente analiza que en materia civil y de familia la perspectiva de género debe orientar las actuaciones en la administración de justicia en su conjunto. En consecuencia, esto se debe conseguir conforme a los principios constitucionales y a la especial protección otorgada a las mujeres cuando son víctimas de cualquier tipo de violencia.

### **Comentarios y conclusiones**

Si bien la decisión de mayoría tiene en cuenta el maltrato psicológico a la mujer y los efectos en los demás integrantes del hogar –hijos–; sin embargo, no se realizan consideraciones respecto de la situación de dominación del cónyuge hombre sobre



su esposa, quien la anuló como persona. El voto concurrente procura dar énfasis a la importancia de la perspectiva de género y los impactos del maltrato psicológico.

En efecto, en las decisiones se deben valorar la desigualdad que genera la violencia en el matrimonio, la situación de anulación y dominación de la mujer violentada, así como el impacto del maltrato psicológico, el cual no se visibiliza como violencia por parte del autor de los hechos: el hombre.

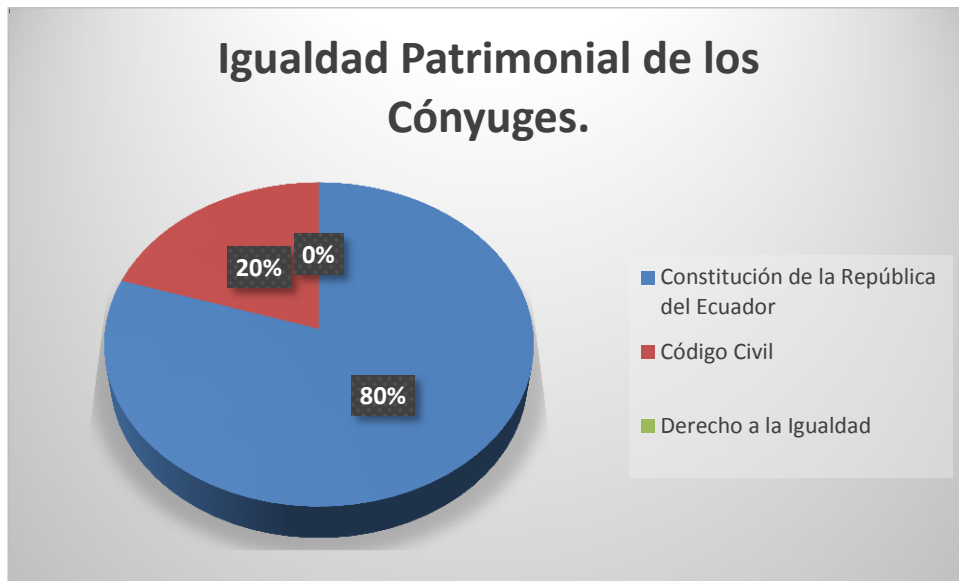
*Tabla 22. SSFCNJ 0133/2015*

INDICADORES	Frecuencia	Porcentaje
Constitución de la República del Ecuador	8	80 %
Código Civil	2	20 %
Derecho a la Igualdad	0	0 %
TOTAL	10	100 %

Autor: Martha Guevara Baculima

Fuente: Sentencia Juicio No. 0133-2015

Fuente: Corte Nacional de Justicia



*Gráfico 22. Igualdad patrimonial*

### **Decisión**

Esta consta de un voto de mayoría que ratifica la exclusión del bien del haber de la sociedad conyugal. El voto salvado casa la sentencia, y el análisis que realiza es en torno a la violencia económica, la propiedad de los activos de las mujeres en el matrimonio y cómo afecta a la igualdad económica.

### **Comentarios y conclusiones**

El voto salvado analiza la condición económica de la mujer en el matrimonio. La propiedad y la posesión de los bienes corresponden al hombre, en consecuencia, se ha materializado la violencia y la desigualdad económica, por cuanto el hombre se queda con los bienes de mayor valor.

### 2.3. Descripción en conjunto de las sentencias

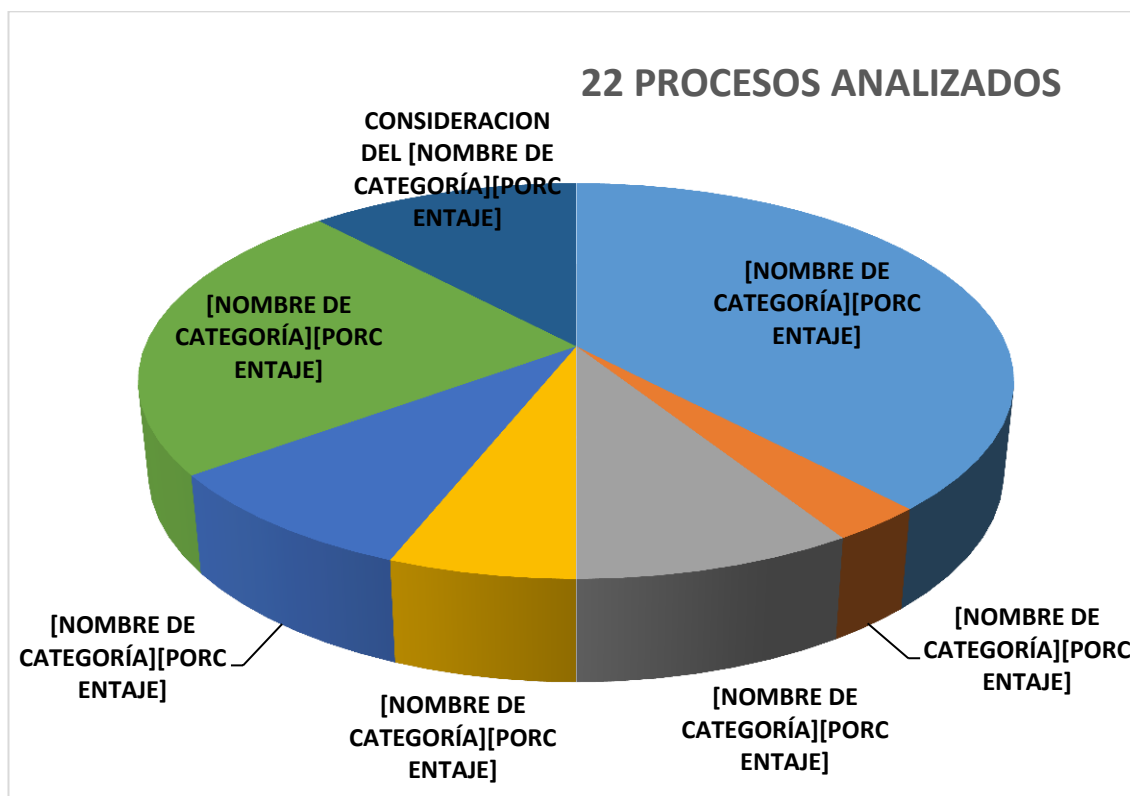


Gráfico 23. Procesos analizados

De la representación gráfica se desprende que los casos analizados, en su mayoría, corresponden a procesos de divorcio por actitud hostil. Dentro de estos se abordaron la situación de los bienes cuando hay de por medio el cuidado — asignado a la madre — de los hijos con discapacidad, la unión de hecho, la tutela de hijos, la situación de pobreza de la mujer, y, por último, el reconocimiento de hijos de madre soltera.

En muy pocas ocasiones se aprecian de manera concreta un análisis sobre el derecho a la igualdad de la mujer dentro de la familia.

Con relación a la desigualdad se aprecian reflexiones sobre la desigualdad económica, y se resaltan los fundamentos sobre las situaciones de desigualdad que se agudiza en los casos de unión de hecho. Queda patente en algunos casos la situación de desigualdad de la mujer en el matrimonio, y en especial, se menciona a la violencia que, como se conoce es generadora de la desigualdad y una de las caras más brutales de la opresión. También se describe la desigualdad económica como causa de la situación de pobreza de la mujer. Por otra parte, es interesante el tema relacionado con el reconocimiento de los hijos de madre soltera, en donde esta situación es el origen de la desigualdad de la mujer y de sus hijos. Todos los casos se relacionan con la situación de desigualdad de la mujer en el matrimonio, cuya responsabilidad se centra en el cuidado del hombre y la familia, parámetro que ocasiona y fomenta la desprotección económica de la mujer.

En las sentencias estudiadas se observa que la Corte Nacional analiza la utilización de un lenguaje discursivo, cargado de estereotipos de género y cómo estos inciden de manera directa en las relaciones de poder del hombre sobre la mujer.

Por otra parte, por el presente estudio evidencia la desigualdad en el ejercicio de la tutela de los hijos.

De los 22 casos estudiados, se establece de forma alarmante que, solo dos de ellos y un voto salvado consideran la perspectiva de género en el análisis; mientras que 20 procesos abordan los casos desde la perspectiva de la neutralidad del Derecho.

## Conclusiones

Como conclusiones en torno a los objetivos de la presente investigación se establecen los siguientes:

- Es esencial que de dentro de la práctica de la justicia en lo atinente al derecho de igualdad se conozcan los conceptos y la problemática de género; particularmente, es necesario conocer los medios que utiliza el patriarcado para mantener su hegemonía y las dificultades de las mujeres en el ejercicio de sus derechos. Lo contrario puede provocar que las juezas y los jueces no encuentren, ni mucho menos, den solución al problema de la desigualdad.
- La influencia del patriarcado a lo largo de la historia de la humanidad es determinante en la creación, en la aplicación de las leyes, como también en su interpretación. En consecuencia, la lucha de las mujeres ha estado orientada a frenar su dominación a través de la perspectiva de género. Esta actitud ha permitido dar nuevas acepciones a los términos como: Derecho, igualdad, género, sexo, dominación, discriminación y opresión; así como, también, ha posibilitado el poder exigir los derechos a través de la creación de normas propias que representan la resistencia a la dominación.
- La lucha de las mujeres por la igualdad se enfoca sobre la influencia del determinismo biológico, e introduce el género como categoría de análisis de la desigualdad entre hombres y mujeres, así como otras aristas que agudizan el problema como son: el origen social, étnico y racial y la cultura. Esta situación en contra de las mujeres se ha dado debido a que el patriarcado, como sistema de dominación, ha influido tanto en la estructura social como en el Estado, a través de su influencia en la promulgación de leyes que le han permitido mantener su hegemonía.

- El Derecho es el instrumento regulador de las relaciones sociales, económicas y políticas, mediante las cuales se han establecido los roles de los hombres y de las mujeres, aspecto explicado de diferentes maneras, conforme a la teoría a la que se pertenezca. Así como ha sido útil para establecer los cambios de conceptos en materia de derechos humanos y su cobertura. Por otra parte, el Derecho ha facilitado la comprensión sobre el impacto de los roles dentro de la sociedad y de la familia, y, ha sido una herramienta utilizada por las mujeres que han servido del género con el objetivo de visibilizar las causas y las soluciones para la desigualdad.
- Una verdadera protección del derecho a la igualdad de las mujeres, exige que se elimine del análisis judicial el axioma de su neutralidad, e impere el de eficacia. Como resultado se produciría la protección de los derechos a partir de las particularidades problemáticas y necesidades de cada persona.
- Las teorías feministas en su análisis del Derecho se enfocan particularmente en su incidencia en el *statu quo* del patriarcado y cómo a través de este se ha logrado mantener la desigualdad. Los estereotipos de género establecidos a lo largo de la historia que han dado como resultado la opresión, la desigualdad, discriminación, marginación y la violencia en contra de las mujeres. Estos lastres en la vida de las mujeres constituyen, sin duda, graves formas de violación de los derechos humanos, que poseen una injerencia decisiva en el mantenimiento de la desigualdad sobre la base del determinismo biológico.
- Los problemas que se plantean en la garantía y el ejercicio del derecho a la igualdad, influyen dentro de la interpretación judicial. Es, pues, al momento de interpretar en donde se plasma el Derecho y se efectiviza la protección de los derechos humanos, y, precisamente, es aquí cuando se visibilizan las dificultades y las restricciones impuestas por el patriarcado. En consecuencia, el derecho a la igualdad se sustenta en leyes y normas

que han exigido a las juezas y los jueces una interpretación restrictiva de los derechos, lo que ha ocasionado que este haya sido un derecho efectivo en la vida de las mujeres.

- La interpretación judicial se basa en las normas ordinarias, como el Código Civil. Este cuerpo legal ha recogido la tradición de dominación y opresión; sin embargo, gracias a la exigencia social de las mujeres se han introducido reformas fundamentales que han favorecido a la protección de derechos fundamentales. Desafortunadamente, las normas ordinarias no se reforman del mismo modo que la Constitución y los tratados internacionales, debido a que no se superan con celeridad la concepción de los roles y de los estereotipos de género dentro de la sociedad y del Estado. Este factor influye en la interpretación correcta que debe ser realizada al momento de resolver las causas que involucran los derechos de las mujeres.
- Aparentemente, en las sentencias no se plasman las concepciones y los estereotipos de género. Sin embargo, el no tener en consideración la desigualdad social y económica de las mujeres, sin duda, este aspecto aporta a mantener un sistema basado en la opresión, en la violencia y en la discriminación. En consecuencia, continúan en vigencia los estereotipos impuestos a lo largo de la historia, los cuales no son visibilizados con facilidad por los administradores de justicia debido a la falta de formación en género.
- Es mínima la atención que se concede a la influencia de la perspectiva de género y su aporte a la igualdad. Menos aún se visibilizan los problemas que presenta los estereotipos y los roles de género en la vida de las

mujeres; indudablemente, este aspecto negativo depende tanto de la formación de las juezas y jueces como de sus destrezas para identificarlos.

- Si bien, las sentencias estudiadas del 2012 al 2016, en casos puntuales, contienen un análisis de género. A pesar de ello, las referencias al género tienen una incidencia mínima, y no aportan a la ejecución de cambios reales en la administración de justicia, que permitan a través de la justicia, alcanzar la igualdad entre hombres y mujeres.
- La injerencia de las consideraciones de género de la Sala de Familia de la Corte Nacional de Justicia sería muy provechosa para las usuarias, puesto que constituirían una gran ayuda para comprender los motivos de la decisión, y con ello, la mujer no se sentiría la única responsable de sus problemas sociales, económicos y de su pobreza, como, por ejemplo, en el caso de un divorcio. Por otro lado, las consideraciones de género transmitirán no solo a las usuarias, sino a la sociedad en general que, el propósito de la justicia es garantizar la igualdad, y para conseguirlo es imperante que se tengan en cuenta los problemas particulares de las mujeres.
- Del estudio se establece que la erradicación de las formas de desigualdad en la sociedad pasa por un cambio estructural. Sin embargo, no se visualiza que algo así pueda ocurrir en la sociedad ecuatoriana a mediano o largo plazo; por lo tanto, las circunstancias que rodean la desigualdad deben ser conocidas y reconocidas por las juezas y los jueces en la administración de justicia. Estos, por mandato constitucional, están en la obligación de acatar las disposiciones de la Constitución de 2008, como también, deben observar que estas disposiciones son uno de los principios que sustentan los derechos humanos. El derecho a la igualdad de la mujer, catalogado como derecho humano, es fundamental para propiciar la creación de una futura normativa, como también inspirar las reformas



legales sobre leyes ya existentes que regulan aspectos específicos de la igualdad en la actualidad.

- El derecho a acceder, en condiciones de igualdad, a la administración de justicia constituye, además, una garantía de la eficacia e imparcialidad de las juezas y de los jueces. No solo se trata de que los administradores de justicia apliquen las normas, sino también, que consideren los hechos que generan desigualdad. Estos aspectos tienen, nada más y nada menos, como punto de partida en la Constitución y en los tratados internacionales; su consideración facilitaría para que la administración de justicia y el Consejo de la Judicatura contemplen el derecho a la igualdad como fundamento legal en las decisiones y en la política pública.
- En síntesis, desde el 2008 se han producido cambios importantes que se han viabilizado por la lucha y la exigencia a la protección efectiva del derecho a la igualdad en el ámbito social, familiar y personal, y esto se ha conseguido por la lucha histórica de las mujeres y la normativa actual. Sin embargo, existen contradicciones, límites y frenos en su aplicación, además de las insuficientes reformas en las leyes ordinarias y una rigidez en la interpretación jurídica que aún sigue, en esta área, a la tradición positivista caracterizada por ser estrictamente legalista.

### **Recomendaciones**

- En un afán de hacer justicia a la dilatada historia de lucha constante de las mujeres por la igualdad, se debe propender a elaborar proyectos de reformas legales a las leyes ordinarias, como, por ejemplo: el Código Civil, entre otros. Estas reformas deben permitir, con mayor claridad, que las juezas y los jueces consideren, en todas las causas en que estén de por medio los derechos de las mujeres, el principio de igualdad. Las propuestas de reforma deberían ser objeto

de una amplia difusión para contar con el respaldo de la mayoría de las mujeres y de los hombres interesados en el tema.

- Es necesario, que las juezas y los jueces reciban formación en género y conocer el aporte de esta perspectiva al Derecho. La formación y los conocimientos en género permitirían que ellas y ellos puedan utilizar sus herramientas en la actividad de administrar justicia; de tal forma que las decisiones consideren las causas de la desigualdad que afectan la vida de las mujeres. Por consiguiente, la Escuela Judicial debería impartir formación en esta área a los funcionarios.
- El Consejo de la Judicatura debe establecer una política pública que permita reivindicar el género de manera permanente en la administración de justicia, teniendo como modelo los avances conseguidos en materia penal y de violencia.
- Se recomienda socializar los propósitos del derecho a la igualdad, haciendo un enfoque sobre los casos y las resoluciones obtenidas; de tal forma que sirvan para facilitar la comprensión de los fines del derecho a la igualdad de las mujeres. Con ello, se facilitaría la superación de la resistencia al tema proveniente tanto de los servidores judiciales como de la ciudadanía.

### 3. BIBLIOGRAFÍA

#### Bibliografía

- Aguirre Guzman, V. (2010). El derecho a la tutela judicial efectiva: una aproximación a su aplicación por los tribunales ecuatorianos. *Foro: revista de derecho No. 14*, 27, Obtenido de <http://hdl.handle.net/10644/2976>.
- Amoros , C. (1993). Presentación. La Ilustración Olvidada. La polemica de los sexos en el siglo XVIII. En *La Ilustración Olvidada. La polemica de los sexos en el siglo XVIII* (págs. 7-9). Madrid: Anthropos.
- Archivo Nacional . (28 de junio de 1636). Archivo Nacional de Historia de Quito. Quito: Archivo Nacional.
- Ávila Santamaría, R., & Balladares, S. J. (2009). *El género en el derecho*. (R. Ávila Santamaría, Ed. Quito, Ecuador, Ecuador: Ministerio de Justicia y Derechos Humanos.
- Ávila Santamaría, Ramiro; Salgado Judith y Lola Balladares. (2009). *El género en el derecho*. (R. Ávila Santamaría, Ed.) Quito, Ecuador, Ecuador: Ministerio de Justicia y Derechos Humanos.
- Ayala , M. (12 de julio de 2017). *derechoecuador.com/patria-potestad-y-alimentos*. Obtenido de [derechoecuador.com/](http://derechoecuador.com/).
- BEARD, M. (2018). *MUJERES Y PODER UN MANIFIESTO CRITICA*. BARCELONA: PLANETA S.A.
- Beard, M. (2018). *Mujeres y Poder. Un manifiesto*. Barcelona: Editorial Planeta S.A.
- Begné, P. (2011). Acción afirmativa. Una vía para reducir la desigualdad. *Ciencia jurídica. Universidad de Guanajato*, 11-16. Obtenido de <https://Dialnet.uni>.
- Bernal Pulido, C. (2005). *El derecho de los derechos*. Bogotá: Externado.
- Birgin, H. (2011). *Acceso a la justicia y violencia: Una deuda con los derechos de las mujeres*. En *ELA, Justicia en construcción* (págs. 17-22). . Buenos Aires: : ELA.
- Bongoechea, S., & Cruz Santos, M. (2017). Las mujeres en la Revolución Rusa. *Vientos del Sur* 150, 18 a 25.
- Campos Zamora, F. (2009). *Nociones fundamentales del Realismo Jurídico*. Costa Rica: Nociones Fundam.

- Cecilia, R., Mercedes, P., Norma, S., & Rocío, R. (1984). *Mujer y Elecciones. : ILDIS*. Quito, Ecuador,: S. Escobar, Ed.
- CEDAW Ecuador. (10 de abril de 2017).  
[https://tbinternet.ohchr.org/Treaties/CEDAW/Shared%20Documents/ECU/CEDAW\\_C\\_ECU\\_CO\\_8-9\\_Add-1\\_19535\\_S.pdf](https://tbinternet.ohchr.org/Treaties/CEDAW/Shared%20Documents/ECU/CEDAW_C_ECU_CO_8-9_Add-1_19535_S.pdf). Obtenido de  
[https://tbinternet.ohchr.org/Treaties/CEDAW/Shared%20Documents/ECU/CEDAW\\_C\\_ECU\\_CO\\_8-9\\_Add-1\\_19535\\_S.pdf](https://tbinternet.ohchr.org/Treaties/CEDAW/Shared%20Documents/ECU/CEDAW_C_ECU_CO_8-9_Add-1_19535_S.pdf):  
<https://tbinternet.ohchr.org>
- Comité de Derechos Humanos de la ONU, C. d. (12 de enero de 2001). (s.f.).  
[https://www.acnur.org/fileadmin/Documentos/BDL/2001/1404.pdf?file=fileadmin/DocObtenido de](https://www.acnur.org/fileadmin/Documentos/BDL/2001/1404.pdf?file=fileadmin/DocObtenido%20de)  
<https://www.acnur.org/fileadmin/Documentos/BDL/2001/1404.pdf?file=fileadmin/D>. Obtenido de  
<https://www.acnur.org/fileadmin/Documentos/BDL/2001/1404.pdf?file=fileadmin/D>. Obtenido de  
<https://www.acnur.org/fileadmin/Documentos/BDL/2001/1404.pdf?file=fileadmin/D>:  
<https://www.acnur.org/fileadmin/Documentos/BDL/2001/1404.pdf?file=fileadmin/D>. Obtenido de  
<https://www.acnur.org/fileadmin/Documentos/BDL/2001/1404.pdf?file=fileadmin/D>
- Consejo de la Judicatura de Ecuador. (2018). GUÍA PARA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA CON PERSPECTIVA DE GÉNERO. *GUÍA PARA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA CON PERSPECTIVA DE GÉNERO*. Quito, Ecuador: Consejo de la Judicatura.
- Constitución de la República de Ecuador. (2008).
- Constitución de la República de Ecuador, C. d. (2008). *Constitución de la República de Ecuador*. (2008). Quito : Corporación de Estudios y Publicaciones .
- Constitución de la República del Ecuador, C. d. (1998). *Constitución de la República del Ecuador*. Quito: Corporacion de Estudios y Publicaciones.
- Convención de Belem do Para, C. d. (1994). *Convención de Belem do Para*. Quito: Corporacion de Estudios y Publicaciones.
- De Beauvoir, S. (1999). *El segundo sexo*. Colombia: Sudamericana S.A.
- Declaración de Séneca Falls. (1848). Declaración de Séneca Falls. Seneca Falls, New York, Estados Unidos.
- Deflem, M. (Julio - Diciembre de 2006). Jurisprudencia sociológica y Sociología del Derecho. (A. Botero Bernal, Trad.) *Opinión Jurídica - Universidad de Medellín*, 107 - 119. Obtenido de <http://www.scielo.org.co>
- Derecho Ecuador. (2018). *Derecho a la Igualdad*. Obtenido de  
<https://www.derechoecuador.com/derecho-a-la-igualdad>:  
<https://www.derechoecuador.com>
- Escobar García, B. (2011). *Genero y Derecho*. Medellin: Ediciones Unaula.
- Facio , A. (2014). Conferencia. Diplomado Género y Justicia. Instituto Veracruzano de las Mujeres. Veracruz, Veracruz, Mexico.

- Facio , A., De Montis, M., Arce, P., & Miller Maricela. (2012). *Diccionario de la Transgresión Feminista*. Costa Rica: Organización Jass.
- Facio Montejo, A. (2009). Metodología para el análisis de género del fenómeno legal. En S. J. R. Ávila Santamaría, *El género en el derecho. Ensayos Críticos* (págs. 181-224). Quito: Minsiterio de Justicia y Derechos Humanos.
- Facio, A. (2016). *La responsabilidad estatal frente al derecho humano a la igualdad*. Mexico: Comisión de Derechos Humanos del DF.
- Fontenla, M. (2008). Qué es el patriarado. En S. Gamba, & T. Diz, *Diccionario de Estudios de Género y Feminismos*. Buenos Aires: Biblos. Obtenido de <http://www.mujeresenred.net/spip.php?article1396>: <http://www.mujeresenred.net>
- Galván Tello, M. d. (2018). *Juzgar con Perspectiva de Género*. :. Mexico, Mexico: Tirant lo Blanch.
- Gherardi, N. (2011). *Monitorear derechos para construir justicia: los derechos de las mujeres en las cortes y medios de comunicación*. En ELA, *La Justicia en Construcción* (págs. 5-30).: Buenos Aires: ELA.
- Gherardi, N. (2012). Monitoriar derechos para construir justicia. En E. L. Género, *Justicia en Construcción* (págs. 5-13). Buenos Aires: ELA.
- INEC. (12 de noviembre de 2018). <https://www.ecuadorencifras.gob.ec/matrimonios-divorcios/>. Obtenido de <https://www.ecuadorencifras.gob.ec/matrimonios-divorcios/>: <https://www.ecuadorencifras.gob.ec>. Obtenido de <https://www.ecuadorencifras.gob.ec/matrimonios-divorcios/>. Obtenido de <https://www.ecuadorencifras.gob.ec/matrimonios-divorcios/>: <https://www.ecuadorencifras.gob.ec>: <https://www.ecuadorencifras.gob.ec/matrimonios-divorcios/>. Obtenido de <https://www.ecuadorencifras.gob.ec/matrimonios-divorcios/>: <https://www.ecuadorencifras.gob.ec>
- INTERMÓN, O. (Domingo de NOVIEMBRE de 2018). <https://blog.oxfamintermon.org/estereotipos-de-genero-que-escuchamos-cada-dia/>. Obtenido de <https://blog.oxfamintermon.org/estereotipos-de-genero-que-escuchamos-cada-dia/>: <https://blog.oxfamintermon.org/estereotipos-de-genero-que-escuchamos-cada-dia/>
- Jaramillo, I. C. (2000). La critica Feminista al Derecho. *Robin West, Género y teoría del derecho*, 103-104.
- Jaramillo, I. C. (2009). Critica feminista al derecho. En R. Ávila Santamaría, J. Salgado , & L. Valladares, *El género en el derecho* (págs. 103-133). Quito: Ministerio de Justicia y Derechos Humanos .
- La Convención sobre la emiminación de toda forma de discriminacion Contra la Mujer, L. C. (1979). *La Convención sobre la emiminación de toda forma de discriminacion Contra la Mujer* . Quito: Corporación de Estudios y Publicaciones .

- La Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano, L. D. (1789). *La Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano*. Quito: Corporación de Estudios y Publicaciones .
- Larrea Holguín, J. (1999). *La Mujer en el Derecho Civil Actual*. . Guayaquil, Ecuador, : EDINO.
- Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, L. O. (2019). *Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional* . Quito Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones .
- López Sepúlveda, M. (2014). *Derecho - Género - Justicia*. Ibañez. Recuperado el 2018 - 2019. Bogotá, Colombia, Colombia:.
- Martín Cáceres, A. (2008). *Antropología del género, culturas, mitos y estereotipos sexuales*. Colombia: Temis obra jurídica.
- Martín Cáceres, A. (2008). *Antropología del Género. Culturas, mitos y estereotipos sexuales* (Segunda ed.). Valencia, España, España: Ediciones Cátedra.
- Mcdowell, L. (2000). *Genero, identidad y lugar, un estudio de las geografías feministas*. Madrid: Ediciones Catedra.
- Miyares, A. (1999). 1848: El manifiesto de "Seneca Falls". *Revista Leviatan*. No. 75, 135-158. Obtenido de <http://www.mujeresenred.net/spip.php?article2259>: <http://www.mujeresenred.net>
- Mota, C. &. (2008). *La mirada de los jueces*. . Bogotá, Colombia, : Colombia: Siglo del Hombre editores.
- Murrieta , K. (2018). Régimen Patrimonial de la sociedad conyugal en el Ecuador. *Revista jurídica Universidad Santiago de Guayaquil*, 95-102.
- Olsen, F. (2009). El sexo del derecho. En R. Ávila Sanmaría, J. Salgado, & L. Valladares , *El género en el derecho* (págs. 137-156). Quito: Ministerio de Justicia y Derechos Humanos.
- ONU. (1948). *Declaración de Derechos Humanos*. Ginebra: Estudios y Publicaciones.
- ONU. (1979). *Convención sobre la Eliminación de toda de Discriminación contra la Mujer*. Ginebra: Estudios y Publicaciones.
- Pérez Porto, J., & Merino, M. (2008). <https://definicion.de/derecho/>. Obtenido de <https://definicion.de/derecho/>.
- Revista Crisis. (2018). <https://www.revistacrisis.com/debate-memoria/mujeres-ecuatorianas-y-la-conquista-de-los-derechos-politicos>. Obtenido de <https://www.revistacrisis.com/debate-memoria/mujeres-ecuatorianas-y-la-conquista-de-los-derechos-politicos>: <https://www.revistacrisis.com>
- Rousseau, J. J. (1755). Discurso sobre el origen de la desigualdad. *Discurso sobre el origen de la desigualdad*. (elaleph.com, Ed.) elaleph.com. Recuperado el 2019, de [www.elaleph.com](http://www.elaleph.com)
- Rubio Llorente, F. (1991). La igualdad en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional. *Revista Española de Derecho Constitucional*, 15-16.
- Sánchez, F. (2016). Condición Jurídica de la Mujer en el Derecho Romano. *Arraola Romana*, 0. Obtenido de <https://arraonaromana.blogspot.com>

- Universidad Francisco De Vitoria. (2010).  
[http://www.paginasdigital.es/v\\_portal/informacion/informacionver.asp?cod=7273&te=147&idage=13658](http://www.paginasdigital.es/v_portal/informacion/informacionver.asp?cod=7273&te=147&idage=13658). Obtenido de  
[http://www.paginasdigital.es/v\\_portal/informacion](http://www.paginasdigital.es/v_portal/informacion):  
[http://www.paginasdigital.es/v\\_portal/informacion](http://www.paginasdigital.es/v_portal/informacion)
- Varela, E. (2 de julio de 2018). <https://aquirehabladerecho.com>. Obtenido de  
<https://aquirehabladerecho.com/2018/07/02/la-interpretacion-juridica-clases-y-metodos-de-interpretacion/>. Obtenido de  
<https://aquirehabladerecho.com/2018/07/02/la-interpretacion-juridica-clases-y-metodos-de-interpretacion/>:  
<https://aquirehabladerecho.com/2018/07/02/la-interpretacion-juridica-clases-y-metodos-de-interpretacion/>. Obtenido de  
<https://aquirehabladerecho.com/2018/07/02/la-interpretacion-juridica-clases-y-metodos-de-interpretacion/>
- Vega Hernández, A. (2008). *Teoría General del Derecho*. Mexico: Consusltoria de Servicios para Gobiernos y Estudios Legislativos.
- Vera Lara, J. M. (2000). *Hans Kelsen. Una vision moderna de la teoría pura del Derecho*. Santiago, Chile, Chile: La Ley.
- Young, I. M. (2000). *Las cinco caras de la opresión*. En I. M. Young, *La justicia y la Política de la diferencia* (Álvarez Silvina, Trad., págs. 71-113). Valencia, España, : Ediciones Cátedra.

## Apéndices

### Apéndice A: Modelo de ficha para el estudio de sentencias<sup>15</sup>

1. NÚMERO DE SENTENCIA. -Toda sentencia está identificada con un número que ha sido asignado consecutivamente durante el año de emisión. Ej.: Sala/número/año.
2. FECHA DE SENTENCIA. - Es la fecha en que la sentencia ha sido emitida por la Sala. Incluye el día, el mes y el año.
3. RUBRO. Ej.: matrimonio entre personas del mismo sexo, la definición legal del matrimonio que contenga la procreación como finalidad de éste, vulnera los principios de igualdad y no discriminación.
4. FUENTE. Ej.: Gaceta oficial.
5. CAMPO MULTIMEDIA. Se coloca la referencia on line si es tomada de la página web oficial.

---

<sup>15</sup> Este modelo se realizó en base modelos constantes en dos libros, el uno dirigido por María del Carmen Tello y de una Cuadro-guía realizado por Claudia Helena Forero Forero para estudiar casos de la Corte Constitución colombiana. Se ha hecho las adecuaciones necesarias para que se ajusten al presente estudio.



6. **TEMA.** Ej. Desigualdad económica.
7. **MAGISTRADOS.** Nombre de magistrados que emiten la sentencia. En el caso de haber un magistrado ponente se coloca al ponente.
8. **MAGISTRADOS QUE SALVARON EL VOTO.** Son los magistrados que se apartaron de la decisión mayoritaria cuando el proyecto de sentencia obtiene la mayoría legal de votos, que en su deliberación se han de emitir, pero no la unanimidad. Debe decirse si el o los magistrados. Que salvaron el voto lo hicieron en forma individual o conjuntamente. Debe indicarse sus nombres completos con la anotación de la forma individual o conjunta de su salvamento. Si en el proceso no se produjo salvamento alguno, deberá escribirse: (N.A) no aplica.
9. **MAGISTRADOS QUE ACLARARON EL VOTO.** Son los magistrados que tienen discrepancias con respecto a la decisión en sí misma, sino a las razones de ella. Debe expresarse si lo hicieron de forma individual o de manera conjunta. Debe indicarse sus nombres completos con la anotación de la forma individual conjunta de su salvamento. Si en el proceso no se produjo aclaración alguna, deberá indicarse que para el caso no aplica (N.A).
10. **ACTOR O ACCIONANTE.** Es el sujeto que ha realizado la solicitud de intervención judicial en el asunto. Se denomina actor en el caso de las sentencias de constitucionalidad y accionante en el caso de las sentencias de tutela.
11. **HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS.** De manera sintética ha de expresarse cuáles fueron los hechos que motivaron la presentación de la acción de constitucionalidad o de la acción de tutela. En el caso de los procesos de tutela se indicará la situación que dio origen a la supuesta violación o amenaza del derecho fundamental, indicando si el accionante es o no la misma víctima de tal violación o amenaza. En los casos de constitucionalidad el hecho consistirá la indicación de la norma demandada y las razones para considerarla violatoria de la Constitución. Deben expresarse lo más sintéticamente posible, de forma cronológica.



12. NORMAS CONSTITUCIONALES Y LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO.

Opera tanto para los asuntos de constitucionalidad como de tutela, pues toda sentencia versa siempre sobre alguna norma constitucional específica. Se indicarán las normas constitucionales que se refieran al caso en decisión.

13. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. Citar el instrumento. Ej. Declaración Universal de Derechos Humanos.

14. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. Es la problemática que enfrenta el juzgador para poder dar solución al caso planteado- para poder identificar el problema jurídico, sirve preguntarse: ¿cuál es la problemática que hace que para ese asunto existan diversas interpretaciones o diversas posibles formas de solución? Debe redactarse en forma de pregunta, de manera que se enuncie de forma general los elementos fácticos de la situación, sin indicación del caso concreto, para que sea comprensible fuera del caso estudiado y sirva para otro con una situación fáctica similar o igual.

15. DECISIÓN. Se indica mediante la fórmula "Se concede" o "No se concede" para el caso de las tutelas, y "Exequible" o "inexequible" para el caso de las sentencias de constitucionalidad.

16. 16. COMENTARIOS Y CONCLUSIONES. Los comentarios y conclusiones del análisis deben ser propuesto por el estudiante



## **Apéndice B: Base de datos**

### **FICHA 1: Resolución No. 97 - 2012**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 97 - 2012  
Juicio No. 064-2012, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 30 de abril de 2012.
3. RUBRO. – El matrimonio y su disolución por actitud hostil relación con el derecho a la igualdad.
4. FUENTE. – Página oficial
5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>
6. TEMA. – Actitud hostil- violencia como causa de la desigualdad de la mujer en el matrimonio.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dra. María del Carmen Espinoza; Dra. Rocío Salgado; Dr. Eduardo Bermúdez
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. El accionante acusa a la demandada de actitud hostil e injurias graves para demandar el divorcio. En la contestación se niega los hechos se hace referencia a que es ella la que ha sido

víctima de actitud hostil e injurias graves por lo que ha demandado medidas de protección a su favor y la fijación de alimentos congruos.

9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Art. 110 numeral 3 del Código Civil.

10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A.)

11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿Las injurias graves, como motivo de divorcio, se justifica únicamente respecto de la mujer como víctima?

12. DECISIÓN. Concluye el tribunal, la inconveniencia de mantener el vínculo matrimonial, pues, las pruebas obran de autos llevan a concluir que las ofensas y agresiones mutuas ha conllevado a una habitual falta de armonía entre las dos voluntades, tanto que existe una ruptura de la vida común, que impide el cumplimiento de los fines del matrimonio, que son: vivir juntos, procrear y auxiliarse mutuamente. Por lo que ratifica la decisión de primera y segunda instancia que declaró con lugar el divorcio.

14. COMENTARIOS Y CONCLUSIONES<sup>16</sup>.

## **FICHA 2: Resolución No. 250-2012**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 250-2012  
Juicio No. 63-2012, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.

2. FECHA DE SENTENCIA. – 20 de agosto de 2012.

3. RUBRO. –Protección del derecho a vivienda de los hijos. Situación de cuidado de los hijos con discapacidad

4. FUENTE. – Página oficial

5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>

<sup>16</sup> Los comentarios y conclusiones son un aporte personal que colocó en el texto, por lo tanto, se omite de todas las fichas que componen la base de datos.

6. TEMA. –Situación económica de la mujer luego del divorcio
7. MAGISTRADOS. Ponente Dr. Alfonso Granizo Gavidia; Dra. María del Carmen Espinoza, Dra. Rocío Salgado.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. Se declara disuelto el matrimonio, frente a la sentencia la demandada, considera: Que en la sentencia se ha resuelto aspectos que no fueron materia del litigio, como es el caso que, en el estado de indivisión de los bienes, se ha dispuesto que se respete los derechos que cada uno de los cónyuges tiene, que la sociedad conyugal se disuelve con la inscripción de la Sentencia de Divorcio, aspecto no ha sido requerido por el actor en la demanda. La sentencia venida en grado declara disuelto el vínculo matrimonial que une a los cónyuges y dispone además que como dentro del proceso no hay acuerdo entre las partes respecto de bien inmueble que existe y los muebles y al no haber hijos menores de edad, se resuelve que los bienes muebles queden con la demandada y en cuanto al bien inmueble que se respete la parte proporcional, es decir la mitad de los derechos y demás gananciales al actor y la otra parte a la demandada. Se acusa que la sentencia no observa lo dispuesto en el Art. 190 del Código Civil que existe un hijo minusválido, por lo que el bien debería quedarse con la madre.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo. 128 inciso segundo y artículo 190 del Código Civil; artículo 4 numeral 3 y 128 numeral 3 del Código de la Niñez y Adolescencia. Artículos 35 y 47 de la Constitución que se refieren a los derechos de atención prioritaria y atención a las personas con discapacidad.
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. Convención Sobre los Derechos de las Personas Con Discapacidad.
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿Cuál es la situación de cuidado y protección de los hijos con discapacidad luego del divorcio de sus padres?
12. DECISIÓN. Confirma la sentencia del juez de primera instancia, en cuanto declara disuelto el vínculo matrimonial existente entre MSAC y MGVM, para el efecto se procederá conforme lo ordena el Art. 128 del Código Civil. En

relación al cuidado y protección de Carlos Rolando Ávila Vásquez, este Tribunal resuelve que quede bajo el cuidado y protección de su progenitora, así mismo, en aplicación a lo establecido en el Art. 190 del Código Civil, se declara el derecho de uso y habitación del único bien inmueble habido durante el matrimonio en favor de MARÍA GUADALUPE VÁSQUEZ MATUTE.

### **FICHA 3. Resolución No. 264-2012**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 264-2012

Juicio No. 140-2012 Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.

2. FECHA DE SENTENCIA. –22 de agosto de 2012.

3. RUBRO. – Situación económica y legal de la mujer en la unión de hecho. Exigencia del tiempo para que se declare la unión de hecho.

4. FUENTE. – Página oficial

5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>.

6. TEMA. – Unión de hecho, derecho de igualdad

7. MAGISTRADOS. Ponente Dr. Eduardo Bermúdez, Dr. Alfonso Granizo Gavidia, Dra. María del Carmen Espinoza.

8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. La accionante solicita se declare la unión de hecho que tuvo con SCM. Unión en la que han procreado una hija y adquirido bienes muebles e inmuebles. El demandado migra a Estado Unidos desde donde enviaba recursos económicos y existía comunicación en la que la pareja expresaba sus sentimientos y proyectos. El demandado niega que exista tal unión en vista de que reside en Estados Unidos, alega que la unión fue menor a dos años.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículos 222 y 223 del Código Civil
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A)
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿Cuál es la situación de la mujer una vez que su pareja ha migrado sin regular la unión de hecho, se afecta el derecho de igualdad?
12. DECISIÓN. No se casa la sentencia en la que se ha declarado con lugar la unión de hecho, porque la accionante ha demostrado que esa relación sí existió.

#### **FICHA 4: Resolución 318-2012**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución 318-2012  
Juicio No. 253-2012 Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 09 de octubre de 2012.

3. RUBRO. – Restitución internacional de niños, niñas y adolescentes; situación de la madre ecuatoriana en país extranjero, protección de la Justicia valorando las situaciones particulares migración de la madre y domicilio del hijo. Derecho a la igualdad en el ejercicio de la patria potestad.
4. FUENTE. – Página oficial
5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>.
6. TEMA. – Ejercicio de la tutela y patria potestad de madres migrantes.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dra. Rocío Salgado, Dr. Alfonso Granizo, Dr. Eduardo Bermúdez.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. El accionante acusa a EV de haber trasladado y retenido ilegítimamente a su hijo desde Suiza a Ecuador, por lo que solicita la restitución internacional a través de la Autoridad Central (Consejo de la Niñez y Adolescencia) a través de una demanda que se tramitó en el Juzgado del Niñez del Azuay. La decisión de la madre de residir en Ecuador enfrenta el derecho de domicilio y país del padre. la tutela y patria potestad. El niño, tenía la residencia habitual en Suiza (nació y vivió en dicho país); y, la custodia y la patria potestad la ejercían de manera conjunta ambos progenitores. En primera y segunda instancia se declara sin lugar la petición de restitución.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículos 11 numerales 2 y 3; 44: 76 numeral 7, literal K); y 425 de la Constitución de la República,
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. Artículos 1, 3, 4, 5, 12, 13, 14, 16 y 19 del Convenio de la Haya Sobre Aspectos Civiles de



### Sustracción Internacional de Menores

11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿El ejercicio de la patria potestad de un niño con doble nacionalidad, puede afectar el derecho de igualdad de la madre?
12. DECISIÓN. Los jueces niegan la solicitud de restitución internacional, porque la madre llega a probar que la decisión de radicarse en Ecuador fue de la pareja; Así también explica que la presentación de la solicitud permite el acceso a la justicia, un procedimiento y la toma de una decisión la que no lleva implícito dar la razón al padre solicitante.

### FICHA 5: Resolución 327-2012

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución 327-2012  
Juicio 206-2012, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 17 de octubre de 2012.
3. RUBRO. – Derecho a una vida libre de violencia. Función Social del Matrimonio. La familia como espacio de bienestar y seguridad para los hijos.
4. FUENTE. – Página oficial.
5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>.
6. TEMA. – Función de la familia y el rol de la mujer.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dr. Alfonso Granizo, DR. Eduardo Bermúdez, Dra. María del Carmen Espinoza.

8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. El accionante, demanda el divorcio acusa a su cónyuge de actitud hostil e injurias graves en su contra. La demandada, prueba que es ella la víctima de tales hechos, de la investigación se desprende que los hijos también sufren las consecuencias de la violencia, trabajo social recomienda que se evite el contacto del actor con la demandada.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 67 de la Constitución, artículos 66 numeral 3 y 81 del Código Civil.
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A.)
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿Si el accionante no justifica la causal de divorcio, la existencia de violencia de su parte en contra de la demandada, justifica el divorcio? ¿Se afecta el derecho de igualdad?
12. DECISIÓN. Se ratifica la sentencia de primera instancia que declara con lugar el divorcio. De la prueba se establece que la demandada justifica con documentos que es víctima de violencia.

#### **FICHA 6: Resolución 342-2012**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución 342-2012  
Sentencia No. 245-2012, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 07 de noviembre de 2012.
3. RUBRO. – Derecho a una vida libre de violencia y a la igualdad.

4. FUENTE. – Página oficial
5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>.
6. TEMA. – Divorcio por violencia intrafamiliar,
7. MAGISTRADOS. – Ponente Dra. Rocío Salgado, Dra. Alfonso Granizo, Dra. Janeth Santamaría.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. La accionante acusa a su cónyuge por las injurias graves y actitud hostil. En el proceso ha demostrado la existencia de violencia psicológica y física, por su parte el demandado niega los hechos y resta importancia a la prueba de la cónyuge.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 426 de la Constitución, artículo 110 del Código Civil, injurias graves y actitud hostil.
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer (Convención de Belem do Pará)
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿La violencia es una de las formas de generación de desigualdad en el matrimonio?
12. DECISIÓN. El Tribunal ratifica la decisión de primera y segunda instancia que declararon con lugar la demanda. Analiza elementos de la dignidad, la armonía, solidaridad, paz e **igualdad**, que la violencia contra las mujeres constituye una violación de las libertades fundamentales limitando total o parcialmente el reconocimiento, goce y ejercicio de los derechos humanos.

### **FICHA 7: Resolución 352-2012**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución 352-2012  
Juicio No. 258-2010 Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 20 de noviembre de 2012.
3. RUBRO. – Fines de matrimonio, actitud hostil e injurias graves como base la violencia. Actual concepción del derecho de familia debido a los cambios sociales. Principios de igualdad y participación en el matrimonio.
4. FUENTE. – Página oficial.
5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>.
6. TEMA. – Derechos en el matrimonio.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dra. Rocío Salgado, Dr. Eduardo Bermúdez, Dra. María del Carmen Espinoza.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. La accionante demanda el divorcio acusando a la cónyuge de injurias graves y actitud hostil. La demandada no contesta la demanda, pero actúa prueba con la que justifica que el esposo abandono el hogar, que ha demandado alimentos. La sentencia en primera y segunda instancia declaran con lugar la demanda, por lo que casa señalando que el accionante no ha probado la existencia de las injurias.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 66 numeral 17 de la Constitución, artículo

110 numeral 3 del Código Civil.

10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A)

11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿De acuerdo a la acusación de la recurrente si el actor no ha probado la actitud hostil, no debió declararse con lugar la demanda? ¿Afecta esta circunstancia el derecho de igualdad de la mujer?

12. DECISIÓN. El Tribunal de casación ratifica la sentencia que declara con lugar la demanda de divorcio por injurias graves, aunque dentro del análisis señala que la actora no contestó la demanda, -con lo cual la prueba es exclusiva del accionante-, indica que la demanda no ha demostrado la existencia de una relación armoniosa.

#### **FICHA 8: Resolución 287-2012**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución 287-2012

Juicio No. 111-2012. Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.

2. FECHA DE SENTENCIA. – 30 de agosto de 2012

3. RUBRO. – Declarado el divorcio proteger el Derecho a la igualdad en el ámbito económico. Protección a las condiciones de pobreza de la cónyuge.

4. FUENTE. – Página oficial.

5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>
6. TEMA. – Protección económica a la cónyuge en situación de pobreza, desigualdad económica
7. MAGISTRADOS. Ponente Dr. Alfonso Granizo. Dra. Rocío Salgado. Dr. Edgar Flores
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. El accionante demanda el divorcio porque ha abandonado el hogar. La demandada dentro de la contestación señala que carece de lo necesario para su congrua subsistencia por lo que pide se le asigne el 5% de patrimonio del cónyuge de conformidad con el Art. 112 del Código Civil. En primera instancia se declara sin lugar la demanda lo que es revocado en segunda instancia, pero en esta no se establece el beneficio que reclama la demandada señalando que ella no interpuso ni se adhirió al recurso, por lo que casa la sentencia argumentando que por no haberse adherido al recurso no puede desconocerse sus derechos.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 169 de la Constitución, artículo 112 del Código Civil
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A.)
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿Es correcto el análisis del tribunal de segunda instancia al desconocer el derecho que garantiza una congrua subsistencia de la cónyuge, que es el objeto de la controversia, porque no apeló de la sentencia?
12. DECISIÓN. El Tribunal de casación, acepta el recurso, analiza efectivamente en segunda instancia se incurrió en el vicio alegado, esto es en falta de aplicación del Art. 112 del Código Civil, ya que al encontrar fundada

la pretensión de la demandada de que se le entregue la quinta parte de los bienes de su cónyuge y admitida la demanda de divorcio en virtud de la causal 11 inciso segundo del Código Civil, debió ordenar la entrega de dicha quinta parte, en virtud de que la demandada no estaba en el evento de apelar de la sentencia dictada en primera instancia por no causarle agravio, ni perjudicar a sus intereses al rechazar la demanda y mantener vigente el vínculo matrimonial que le unía con el actor, más el Tribunal de instancia al revocar dicho fallo y declarar el divorcio debió pronunciarse sobre su petición.

**FICHA 9: Resolución 308-2012**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución 308-2012  
Sentencia No. 168-2012. Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 21 de septiembre de 2012.
3. RUBRO. – Injurias graves como causa de divorcio, debe ser probado por quien lo alega. La carga de la prueba, es del accionante lo contrario afecta el derecho de igualdad de la demandada.
4. FUENTE. – Página oficial
5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>
6. TEMA. – Violencia, injurias graves.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dr. Edgar Flores. Dra. María del Carmen Espinoza. Dra. Rocío Salgado.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. Señala el accionante que su

cónyuge la le ha venido haciendo víctima de constantes injurias graves y una actitud hostil que demuestran evidente y claramente un estado habitual de falta de armonía y concordia de las dos voluntades. La demandada, propone como excepciones: “...Improcedencia de la acción, pues niego haber inferido injurias graves o demostrada actitud hostil en contra del actor (...) La causal invocada no responde a la realidad familiar que he vivido con mi cónyuge, ya que él me abandonó por mantener otra relación sentimental (...) ya que ha existido falta de convivencia y vida de hogar desde hace mucho tiempo atrás· (sic).

La demandada reclama de omisiones del procedimiento. En primera y segunda instancia se declara con lugar la demanda. Durante la prueba la demandada demuestra que es ella la que sufre violencia psicológica de parte del accionante.

9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículos 75, 76, 168 numeral sexto y 424 de la Constitución de la República; 110 del Código Civil.

10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A.)

11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿Ser demandada por hechos que no corresponden a la realidad, ser acusada de violencia afecta el derecho a la igualdad personal y procesal?

12. DECISIÓN. El tribunal de casación, valora la prueba de la demandada y declara sin lugar la demanda por falta de prueba del actor respecto de sus actos de proposición.

#### **FICHA 10: Resolución 308-2012**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución 308-2012





Juicio 235-2012, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.

2. FECHA DE SENTENCIA. – 16 de noviembre de 2012.
3. RUBRO. – Situación de los cónyuges separados respecto de la actitud hostil, influencia en el derecho de igualdad.
4. FUENTE. – Página oficial.
5. CAMPO MULTIMEDIA. - <http://www.cortenacional.gob.ec>.
6. TEMA. – Divorcio por actitud hostil y derecho de igualdad.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dra. Rosa Álvarez, Dra. Alfonso Granizo, Dra. Rocío Salgado.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. El accionante demanda el divorcio a su cónyuge acusándola de actitud hostil. Ella de su parte contesta que no puede darse tal hecho porque están separados dos años, así como que es víctima de violencia.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 110 del Código Civil.
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A.)
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿En la valoración de los

hechos facticos se ha considerado el derecho a la igualdad de los cónyuges?

12. DECISIÓN. La sentencia ratifica la decisión de primera y segunda instancia en cuanto declara con lugar el divorcio. Se realizan consideraciones importantes respecto de que los hechos de violencia intrafamiliar pueden darse así la pareja, este separada.

**FICHA 11: Resolución No. 046-2013**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 046-2013  
Juicio No. 136-2013, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. –03 de septiembre de 2013.
3. RUBRO. – La situación de las madres solteras y sus hijos no reconocidos por el padre, afecta el derecho a la igualdad.
4. FUENTE. – Gaceta Judicial Serie XVIII, número 13.
5. CAMPO MULTIMEDIA. - (N.A.)
6. TEMA. – Madres solteras y el derecho a la identidad de sus hijos.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dra. María del Carmen Espinoza, Dra. María



Rosa Merchán, Dra. Rosa Álvarez.

8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. La accionante reclama su paternidad al demandado debido a que su madre nunca se atrevió a demandar. A pesar de que la madre le identificó con el apellido paterno de tal forma que realizó el trámite de posesión notoria del apellido del padre no tiene derecho a nada, recién a los 22 años de edad reclama su verdadera paternidad. El demandado se opone e impugna las sentencias de primera y segunda instancia, alegando que en las decisiones no existe motivación.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 76 numeral 7 literal l
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A.)
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿La demanda y declaratoria y paternidad tiene relación con el derecho de igualdad?
12. DECISIÓN. El Tribunal de casación ratifica de sentencia, porque la misma se basa en la prueba actuada, concretamente el examen de ADN.

#### **FICHA 12: Resolución No. 071-2014**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 071-2014  
Juicio No. 083-2013, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 22 de abril de 2014.
3. RUBRO. – El reconocimiento voluntario de hijos de madres solteras y el derecho a la igualdad.

4. FUENTE. – Gaceta Judicial Serie XVIII. Número 11, pág. 6360 a 6362.
5. CAMPO MULTIMEDIA. - (N.A.)
6. TEMA. – Reconocimiento de hijos de madre soltera, impugnación de reconocimiento voluntario y su relación con el derecho a la igualdad.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dra. María Rosa Merchán, Dra. Rocío Salgado, Dra. María del Carmen Espinoza.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. Indica el accionante que conoció a demandada con quien no existió matrimonio, le hizo creer que la niña NN era su hija por lo que la reconoció, posteriormente supo que no era su hija porque así le comunicó el verdadero padre y por comentarios de la madre. Que dentro del proceso no se ha realizado el examen de ADN porque la madre no ha comparecido con la niña a la toma de muestras. En la decisión de primera instancia ratificada en segunda instancia se niega la demanda, porque se considera que existe un acto voluntario de reconocimiento, pero además que al no existir la prueba de ADN no existe prueba suficiente de que el accionante no sea el padre.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 44 y 66 de la Constitución, artículo 138 del Código de la Niñez y Adolescencia.
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. Artículo 3 de la Convención de los Derechos del Niño.
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿El reconocimiento voluntario de hijos de madres solteras afecta el derecho de igualdad de las mujeres y sus hijos?
12. DECISIÓN. El tribunal de casación ratifica la decisión de primera y segunda

instancia que declaran sin lugar la demanda.

### **FICHA 13: Resolución No. 073-2014**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 073-2014  
Juicio No. 208-2013, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 23 de abril de 2014.
3. RUBRO. – El matrimonio, problemas de injurias graves y actitud hostil, valoración de la conducta de la esposa considerando su condición de mujer, relación con el derecho de igualdad.
4. FUENTE. – Gaceta Judicial Serie XVIII. Número 11, pág. 6370 a 6375.
5. CAMPO MULTIMEDIA. - (N.A.)
6. TEMA. – Divorcio por la causal de falta de armonía relación con el derecho a la igualdad de los cónyuges.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dra. María del Carmen Espinoza, Dra. María Rosa Merchán, Dra. Rocío Salgado.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. El accionante demanda el divorcio alegando que en el matrimonio ha existido incompatibilidad de caracteres, inmadurez de su cónyuge, la que no ha asumido su responsabilidad dentro del matrimonio, que no se preocupaba del quehacer matrimonial. Por su parte la demandada alega que ha denunciado a su cónyuge en la comisaría y obtenido una boleta de auxilio, que además se encuentran separados. La sentencia declara con lugar la demanda en primera y segunda instancia.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículos 11 numeral 2, 75 y 76 de la Constitución

10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A)

11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿La cónyuge acusada de la causal de divorcio es víctima de violencia, por lo que no procedería a demanda, lo contrario afecta el principio de igualdad?

12. DECISIÓN. El tribunal casa la sentencia, porque el accionante no ha demostrado sus argumentos. Dentro del análisis consta que, en la demanda e interrogatorio a los testigos del accionante, utiliza un lenguaje discursivo lo que demuestra una posición de poder y autoridad frente a su cónyuge, así como tiene una carga de una ideología conforme los estereotipos de género en el que se impone roles específicos a la mujer, así como patrones discriminatorios hacia la mujer.

**FICHA 14: Resolución No. 081-2014**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 081-2014

Juicio No. 28-2014, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.

2. FECHA DE SENTENCIA. – 14 de mayo de 2014.

3. RUBRO. –Reconocimiento de hijo de madre soltera, estereotipos de calificación de la conducta de la mujer.

4. FUENTE. – Gaceta Judicial Serie XVIII, Número 14, pág. 1388 -1392.

5. CAMPO MULTIMEDIA. – (N.A.)

6. TEMA. – Reconocimiento voluntario de hijo de madre soltera.

7. MAGISTRADOS. Ponente. Dra. Rocío Salgado, Dra. María del Carmen Espinoza, Dra. María Rosa Merchán.

8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. El accionante inicia el proceso de impugnación de paternidad alegando que reconoció al niño porque la madre le dijo que el abuelo le quería donar un terreno para lo cual necesitaba que conste el apellido del padre, que la inscripción se realizó de manera tardía, por la insistencia le reconoció como un acto de humanidad. Señala que la madre había llevado una vida desordenada, manteniendo amoríos con varios hombres. La demandada niega los hechos. La sentencia de primera instancia declara sin lugar por falta de prueba, en esa instancia la madre y el niño no asisten a la toma de muestras para el examen de ADN, decisión que es revocada en segunda instancia porque el Tribunal de segunda instancia exponiendo que la falta de asistencia de a madre con su hijo debe ser valorado como una presunción de no paternidad.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 44 de la Constitución.
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. Convención Americana de los Derechos y Deberes del Hombre, Declaración Universal de Derechos Humanos, Convención Americana sobre Derechos humanos,
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. - ¿El reconocimiento voluntario de hijos de madre soltera afecta su derecho de igualdad:
12. DECISIÓN. El tribunal casa la sentencia, porque el reconocimiento es una de las formas de obtener la filiación, acto jurídico voluntario que es unilateral, formal e irrevocable, por lo que el examen de ADN demostraría la verdad biológica lo que no está en discusión en la causa, desecha la demanda por improcedente.



1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 0060-2014.  
Juicio No. 204-2013 Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 11 de abril de 2014.
3. RUBRO. – Matrimonio y violencia, situación de desigualdad de la mujer.
4. FUENTE. – <https://vlex.ec>
5. CAMPO MULTIMEDIA. - <https://vlex.ec/vid/592784010>
6. TEMA. – Divorcio por injurias graves, derecho de igualdad.
7. MAGISTRADOS. Ponente, Dra. Rocío Salgado. Dra. María Rosa Merchán. Dra. María del Carmen Espinoza.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. Se demanda el divorcio por actitud hostil. Se alega separación, así como que la actitud hostil es mutua.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 110 numeral 3 del Código Civil
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. Convención Belem Do Pará.
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿Puede existir actitud hostil mutua, sin afectar el derecho de igualdad en el matrimonio?
12. DECISIÓN. El Tribunal ratifica la sentencia que declara disuelto el matrimonio. Analiza que el matrimonio se basa en el libre consentimiento de las personas contrayentes, en la igualdad de sus derechos, obligaciones y su capacidad legal. En esta línea de reflexión, cabe aclarar que, si bien desde la norma se parte de la igualdad entre cónyuges, en la praxis no siempre tal igualdad es real, más aún, si en el marco de las relaciones interpersonales, se



genera violencia. La violencia en las relaciones de pareja es un fenómeno social profundamente naturalizado e invisibilizado. Se refiere los efectos de la desigualdad entre los contrayentes por el ejercicio negativo del poder en cuanto a la violencia, el ámbito económico, social.

**FICHA 16: Resolución No. 018-2015.**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 018-2015.  
Juicio No. 0203-2015, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 05 de febrero de 2015.
3. RUBRO. – El matrimonio y sus fines, violencia física o verbal restringe los derechos a la integridad personal y derecho de igualdad.
4. FUENTE. – (Corte Nacional de Justicia, 2015) Corte Nacional de Justicia, Jurisprudencia Ecuatoriana, Ciencia y Derecho, 5t. edición. Periodo enero – diciembre 2015
5. CAMPO MULTIMEDIA.

<http://consultas.funcionjudicial.gob.ec/informacionjudicial/public/informacion.jsf>

6. TEMA. – Divorcio por injurias graves y actitud hostil.
7. MAGISTRADOS. Ponente: Dra. María Rosa Merchán (según el libro). Campo multimedia-acta de sorteo Ponente Dr. Edgar Wilfrido Flores Mier, Dra. Janeth Cecilia Santamaría y Dra. Rosa Álvarez Ulloa.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. El accionante, acusó a su cónyuge de haberle irrogado injurias graves y actitud hostil que han provocado un estado habitual de falta de armonía en el hogar, razón por la que demanda el divorcio. Por su parte la demandada, rechaza los hechos. La sentencia de primera y segunda instancia declara con lugar la demandada, la demandada interpone el recurso de casación porque considera que existe una inadecuada valoración de su prueba e indebida aplicación de las normas.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Art. 110 numeral 3 del Código Civil.
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A)
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿La violencia se da en la privacidad de la pareja, es cíclica e impide el cumplimiento de los fines del matrimonio, afecta el principio de igualdad?
12. DECISIÓN. Analiza el tribunal que el matrimonio es una opción de vida, que se materializa en la convivencia de los cónyuges, que las causales de divorcio pueden hacerse presentes en diferentes etapas. Dice el Tribunal que los cónyuges están obligados a guardarse fe, socorrerse y ayudarse mutuamente, los actos de violencia verbal o física entre ellos no solo vulneran tal obligación, sino el derecho a la integridad personal que garantizada en el artículo 66.3 de la Constitución que incluye la integridad física, psíquica, moral y sexual y el

derecho a una vida libre de violencia en el ámbito privado y público, ratifica la decisión que declara disuelto el vínculo matrimonial.

#### **FICHA 17: Resolución No. 0111-2015**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 0111-2015  
Juicio No. 0037-2015, Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. –27 de mayo de 2015
3. RUBRO. –Divorcio por injurias graves y actitud hostil, la violencia se desarrolla en un ambiente de privacidad, un solo acto de violencia puede cambiar la vida del ser humano, se evidencia la desigualdad.
1. FUENTE. - (Corte Nacional de Justicia, 2015) Corte Nacional de Justicia, Jurisprudencia Ecuatoriana, Ciencia y Derecho, 5t. edición. Periodo enero – diciembre 2015
2. CAMPO MULTIMEDIA.  
  
<http://consultas.funcionjudicial.gob.ec/informacionjudicial/public/informacion.jsf>
4. TEMA. – Divorcio, injurias graves y actitud hostil.
3. MAGISTRADOS. Ponente: Dra. María Rosa Merchán (según el libro). Campo multimedia-acta de sorteo Ponente Dra. Janeth Cecilia Santamaria, Dr. Edgar Wilfrido Flores Mier, y Dra. Rosa Álvarez Ulloa.
5. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. La accionante demanda el divorcio por injurias graves y actitud hostil – violencia doméstica-, hechos que son negados

por el demandado. En primera instancia se acepta la demanda sin embargo en segunda instancia se rechaza porque a criterio de tribunal no se han probado los hechos.

6. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Art. 66 de la Constitución, artículo 110 del Código Civil.
7. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A)
8. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿La violencia, injurias graves y actitud hostil, afecta el derecho de igualdad de la mujer en el matrimonio?
9. DECISIÓN. La sentencia casa la sentencia, y dicta sentencia declarando con lugar la demanda, se analiza que las injurias graves y actitud hostil se da en un entorno de privacidad, se hace difícil que terceros puedan constatar los hechos. Se valora la violencia.

#### **FICHA 18: Resolución No. 0150-2015**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 0150-2015  
Juicio No. 0247-2014, Corte Nacional de Justicia Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 15 de julio de 2015.
3. RUBRO. – El matrimonio y sus fines, incumplimiento de las obligaciones conyugales, derecho de igualdad.
4. FUENTE. – Corte Nacional de Justicia, Jurisprudencia Ecuatoriana, Ciencia y

Derecho, 5t. edición. Periodo enero – diciembre 2015, pág. 558-560.

5. CAMPO MULTIMEDIA.

<http://consultas.funcionjudicial.gob.ec/informacionjudicial/public/informacion.jsf>

6. TEMA. – Divorcio por abandono. Derecho de igualdad personal y económica.

7. MAGISTRADOS. Ponente: Dra. María del Carmen Espinoza (según el libro).  
Campo multimedia-acta de sorteo Ponente Dr. Edgar Wilfrido Flores Mier, Dra.  
Janeth Cecilia Santamaría y Dra. Rosa Álvarez Ulloa.

8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. El accionante, demanda el divorcio causal a su cónyuge fundamentado en la causal 11 inciso segundo del artículo 110 del Código Civil; obteniendo sentencia favorable en primer nivel, que una vez recurrida por la parte accionada, con fallo de mayoría revoca la resolución dictada por el Juez de primer nivel y rechaza la demanda, se interpone el recurso de casación alegando una indebida valoración de la prueba.

9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Art. 110 numeral 10 del Código Civil.

10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A)

11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿La violencia se da en la privacidad de la pareja, es cíclica e impide el cumplimiento de los fines del matrimonio, afecta el principio de igualdad?

12. DECISIÓN. El Tribunal ratifica la decisión de primera instancia, que declaró con lugar la demanda, señala que: La pérdida del afecto mutuo, y el incumplimiento de los deberes conyugales en razón de la separación y abandono del otro

cónyuge, deja abierta la posibilidad del divorcio como medida de solución legal, inevitable y necesaria frente a una situación que de hecho es irreversible, perjudicial para la parte más débil de esta relación, los hijos/as. La separación devino en abandono propiciado por el cónyuge que solicitó el divorcio a la autoridad competente, y la resistencia de la parte contraria sin exhibir razones que justifiquen su negativa simple a la demanda, tampoco ha realizado ninguna acción que nos permita dar cuenta de su interés en retomar la vida en pareja.

#### **FICHA 19: Resolución No. 0022-2015**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 0022-2015

Juicio No. 0255-2014, Corte Nacional de Justicia Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores

2. FECHA DE SENTENCIA. – 10 de febrero de 2015

3. RUBRO. – El matrimonio, violencia y derecho de igualdad.

4. FUENTE. – Corte Nacional de Justicia, Jurisprudencia Ecuatoriana, Ciencia y Derecho, 5t. edición. Periodo enero – diciembre 2015, pág. 567- 569

5. CAMPO MULTIMEDIA.

<http://consultas.funcionjudicial.gob.ec/informacionjudicial/public/informacion.jsf>

6. TEMA. – Divorcio injurias graves y actitud hostil

7. MAGISTRADOS. Ponente: Dra. Rocío Salgado (según el libro). Campo multimedia-acta de sorteo Ponente Dr. Edgar Wilfrido Flores Mier, Dra. Janeth Cecilia Santamaría y Dra. Rosa Álvarez Ulloa.

8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. La accionante demanda el divorcio por actitud hostil, detalla los hechos de violencia en su contra por parte del esposo.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 66 de la Constitución, artículo 110 numeral 3 del Código Civil.
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A)
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿La violencia psicológica afecta los derechos constitucionales, para su existencia no requiere convivencia, afecta el principio de igualdad?
12. DECISIÓN. El tribunal analiza la incidencia de la violencia psicológica, que afecta el libre desarrollo de la personalidad, a la intimidad, dignidad, a la autodeterminación, señala que no requiere la convivencia de la pareja debido a los cambios por la movilidad humana y el avance tecnológico. Ratifica la decisión de primera instancia que declaró con lugar la demanda

#### **FICHA 29: Resolución No. 0188-2015**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución No. 0188-2015  
Juicio No. 0133-2015, Corte Nacional de Justicia Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 17 de agosto de 2015.
3. RUBRO. – El matrimonio, desigualdad económica.



4. FUENTE. – Corte Nacional de Justicia, Jurisprudencia Ecuatoriana, Ciencia y Derecho, 5t. edición. Periodo enero – diciembre 2015, pág. 576-578.
5. CAMPO MULTIMEDIA.  
  
<http://consultas.funcionjudicial.gob.ec/informacionjudicial/public/informacion.jsf>
6. TEMA. – Alimentos congruos
7. MAGISTRADOS. Ponente: Dra. Rocío Salgado (según el libro). Campo multimedia-acta de sorteo Ponente Dr. Edgar Wilfrido Flores Mier, Dra. Janeth Cecilia Santamaría y Dra. Rosa Álvarez Ulloa.
8. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. La accionante demanda la fijación de una pensión alimenticia, como alimentos congruos porque carece de ingresos económicos necesarios para subsistir.
9. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 66 de la Constitución.
10. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A)
11. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿El rol de la mujer en el hogar, impide que pueda tener una actividad económica afecta el principio de igualdad?
12. DECISIÓN. El tribunal realiza el análisis de lo que comprenden los alimentos congruos, los que no deben ser confundidos con una compensación económica o indemnización por pérdida de oportunidades. Ratifica la decisión que declara sin lugar la demanda.



**FICHA 21: Juicio No. 171-2016**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Juicio No. 171-2016  
Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. – 5 de julio de 2015.
3. RUBRO. – El divorcio. Las injurias graves y actitud hostil, violencia, como generadores de desigualdad en el matrimonio.
4. FUENTE. – Archivo de la Sala de Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores de la Corte Provincial de Justicia del Azuay.
5. CAMPO MULTIMEDIA. - (N.A.)
6. TEMA. – Disolución del vínculo matrimonial por violencia, desigualdad de la mujer en el matrimonio.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dra. María Rosa Merchán, Dra. Rocío Salgado, Dra. María del Carmen Espinoza.
8. MAGISTRADOS QUE SALVARON EL VOTO. (N.A). Voto concurrente de Dra. Rocío Salgado
9. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. La accionante demanda el divorcio porque es víctima de maltratos psicológicos y físicos, que la vida matrimonial carece de armonía. El cónyuge niega los hechos.
10. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículo 110 numeral 3 del Código Civil.
11. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. Declaración de la ONU

sobre la Eliminación de la Violencia

12. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. Acusa el recurrente que no se ha valorado la prueba, que no existe motivación por lo que casa la sentencia.

13. DECISIÓN. El Tribunal de casación en mayoría analiza que en la sentencia de apelación ha valorado y motivado la sentencia en razón de que la prueba testimonio e informe de trabajo social demuestran la situación emocional de la actora debido al trato que recibe de su cónyuge.

El voto concurrente, analiza que en materia civil y de familia la perspectiva de género debe orientar las actuaciones en la administración de justicia en conjunto con los principios constitucionales y la especial protección otorgada a las mujeres cuanto son víctimas de cualquier tipo de violencia.

#### **FICHA 22: Resolución 114-2016**

1. NÚMERO DE SENTENCIA. – Resolución 114-2016.  
Juicio No. 17761-2015-0236. Corte Nacional de Justicia. Sala Especializada de la Familia, Niñez, Adolescencia y Adolescentes Infractores.
2. FECHA DE SENTENCIA. –27 de abril de 2016.
3. RUBRO. – Igualdad patrimonial en el matrimonio, violencia patrimonial.
4. FUENTE. - Gaceta Judicial Serie XIX. Número 1 (2016)
5. CAMPO MULTIMEDIA. - (N.A.)
6. TEMA. – Igualdad Patrimonial de los Cónyuges.
7. MAGISTRADOS. Ponente Dra. María Rosa Merchán, Dra. María del Carmen



Espinoza, Dra. Rocío Salgado

8. MAGISTRADOS QUE SALVARON EL VOTO. Dra. Rocío Salgado
9. HECHOS O ELEMENTOS FÁCTICOS. La accionante demanda la exclusión de un bien inmueble incluido en el inventario de la sociedad conyugal de la demandada con José Gerardo Niola Reinoso, este último padre de la actora le vendió como bien personal, alegando que la adjudicación por parte del Instituto Ecuatoriano de Desarrollo Agrario se realizó después del divorcio, pero la demandada le incluye en el inventario porque se alega que la posesión se inició cuando estuvo vigente el matrimonio. La sentencia de primera instancia se ordena la exclusión del bien, decisión que es ratificada en segunda instancia, el recurso es interpuesto por la demandada.
10. NORMAS CONSTITUCIONALES Y/O LEGALES OBJETO DE PRONUNCIAMIENTO. Artículos 116, 128, 139, 167.1, 168 y 189.1 del Código Civil.
11. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES CITADOS. (N.A.)
12. PROBLEMA JURIDICO DE LA SENTENCIA. ¿Se constituye en desigualdad económica para la mujer la falta de titularización de los bienes dentro del matrimonio?
13. DECISIÓN. Consta de un voto de mayoría que ratifica la exclusión del bien del haber de la sociedad conyugal. El voto salvado casa la sentencia, y el análisis que realiza es en torno a la violencia económica, la propiedad de los activos de las mujeres en el matrimonio afecta la igualdad económica.

**Apéndice C: Cuadro general de datos provenientes de las sentencias de la Sala de Familia de la Corte Nacional (2012-2016) relacionadas al derecho a la igualdad**

<b>Año</b>	<b>Número de las sentencias de la Sala</b>	<b>Temas</b>	<b>Derecho a la igualdad</b>	<b>Número de sentencia revisadas</b>
2012	10	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Divorcio.</li> <li>-Rol de mujer en el matrimonio.</li> <li>- Custodia</li> <li>-Impugnación de paternidad.</li> <li>-Alimentos congruos.</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>-Derecho de igualdad de la mujer en el matrimonio.</li> <li>-Desigualdad de la madre soltera y sus hijos.</li> <li>-Desigualdad</li> </ul>	<p>91</p> <p>(Justicia,</p> <p><a href="https://www.cortenacional.gob.ec/cnj/">https://www.cortenacional.gob.ec/cnj/</a>, 2012)</p>



			económica.	
2013	2	-Madre soltera -Impugnación de la paternidad.	-Desigualdad de la madre soltera y sus hijos.	7 (Gaceta Judicial Serie XVIII. Número 13, 2013)
2014	4	-Madre soltera. -Impugnación de la paternidad. -Divorcio. -Violencia.	Desigualdad de la madre soltera y sus hijos. -Derecho de igualdad de la mujer en el matrimonio. -La violencia como resultado y generadora de la desigualdad -Estereotipos de conducta de la mujer. -Estereotipos de rol de mujer en la familia	5 (Gaceta Judicial. Serie XVIII, Número 14, 2014)
2015	5	-Divorcio. -Rol de la mujer en el matrimonio.	-Derecho de igualdad de la mujer en el	19 (Corte Nacional de Justicia, 2015)



		<ul style="list-style-type: none"><li>-Violencia.</li><li>-Pobreza</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>matrimonio.</li><li>-Estereotipos de conducta de la mujer.</li><li>-Estereotipos de rol de mujer en la familia.</li><li>-La violencia como la forma más grave de desigualdad de la mujer en el matrimonio.</li><li>Desigualdad económica</li></ul>	
2016	1	<ul style="list-style-type: none"><li>-Divorcio.</li><li>-Violencia.</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>- La violencia como la forma más grave de desigualdad de la mujer en el matrimonio.</li><li>-Importancia de la perspectiva de género.</li></ul>	4 (Gaceta Judicial Serie XIX. Número 1, 2016)



2017	0			4 (Gaceta Judicial. Serie XIX. Número 2, 2017)
------	---	--	--	--